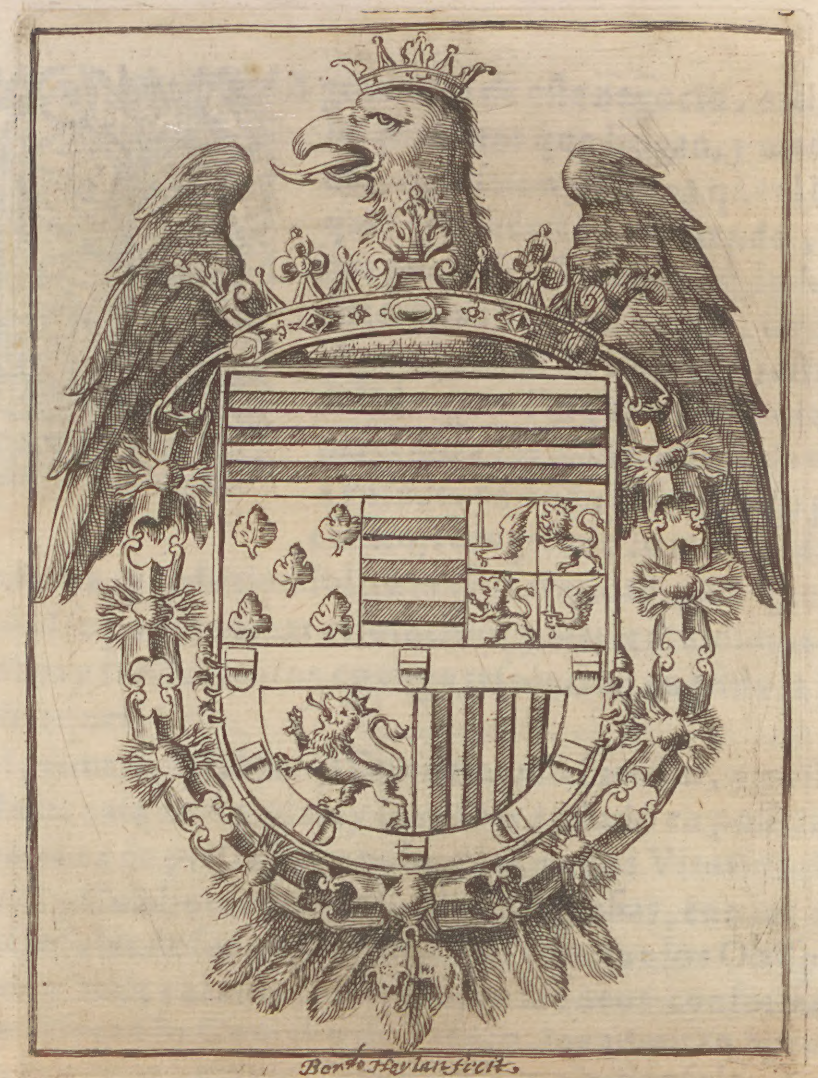
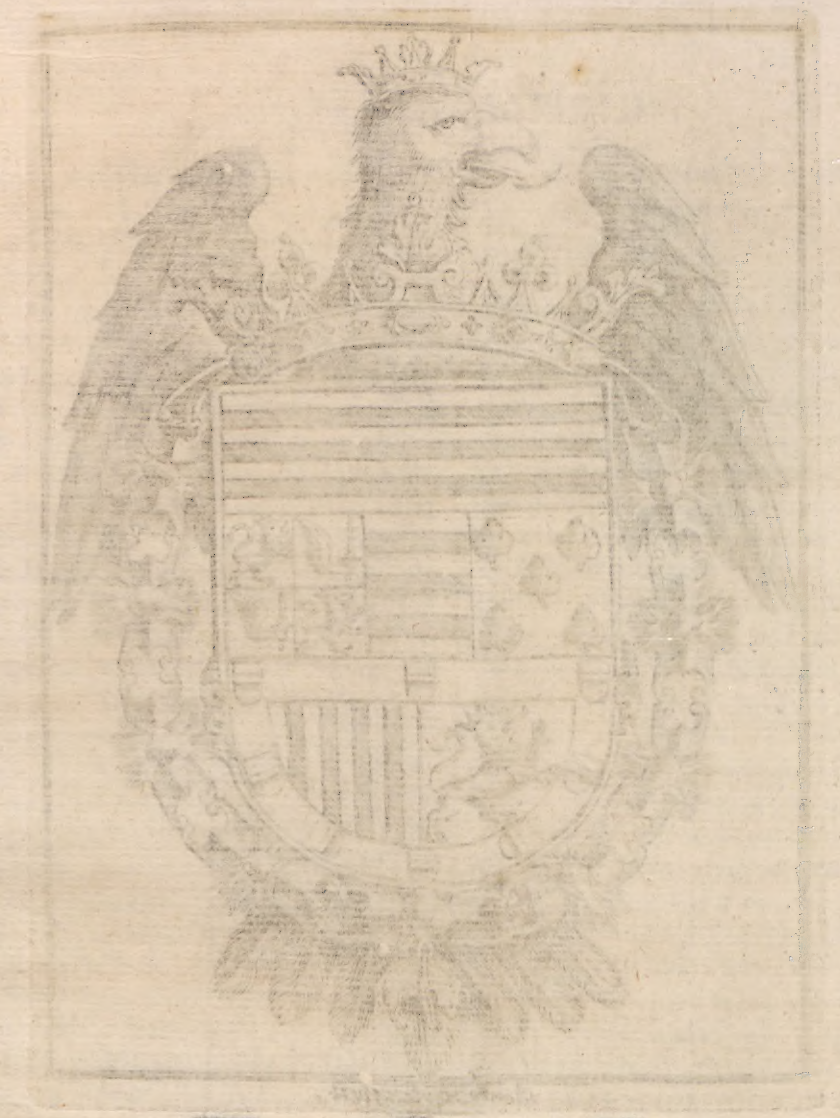


POR EL MARQVES DE PRIEGO, DVQVE DE Feria, Señor de la Casa de Aguilar, de la insigne Orden del Tuson de oro.

CON

Don Fray Domingo Pimentel Obispo de Cordoua, y su Prouisor.

Sobre el articulo de fuerça que pretende le hazé en el derecho y possession de nombrar Vicarios, Curas, Retores, y Coadjutores en las parroquiales de la ciudad y villas dela Casa de Aguilar.



POR EL MARQVES DE PRIEGO, DVQVE DE Feria, Señor de la Casa de Aguilar, de la insigne Orden del Tuson de oro.

CON

Don Fray Domingo Pimentel Obispo de Cordoua, y su Promotor.

Sobre el articulo de fuerça que pretende se hazē en el derecho y possession de nombrar Vicarios, Curas, Rectores, y Coadjutores en las parroquiales de la ciudad y villas de la Casa de Aguilar.



LA grauedad de este negocio, assi por las personas que litigan, y materia del, opression y fuerça que el Marques Duque està padeciendo, como por la del Tribunal q̃ lo hade determinar. Sin embargo, de q̃ en el comũ sentir de todos, la justicia del Marques Duque sea notoria, ha parecido a sus Abogados darla mas a entẽder en vn breue discurso por escrito, recogiendo lo mas acẽdrado de la materia, y reduziendolo a mayor claridad, para que cõ mas facilidad se pueda tomar resolucion; y assi le diuidimos en cinco puntos y fundamentos, en cuya resolucion consiste la justicia del Marques.

2 ¶ El primero, q̃ el Marq̃s Duque, como sucessor, y possee dor de la dicha casa de Aguilar, y sus villas á estado en possessiõ quieta y pacifica de presentar y nõbrar los dichos Vicarios, Retores, Curas y Coadjutores para las dichas Iglesias, con las calidades y clausulas de sus nombramiẽtos; y de que los Obispos de Cordoua y Sede vacante, hallandolos idoneos conforme a derecho, y al sagrado Concilio de Trento, los admitan, aprueuen, y den licencias para vsar los oficios, con la clausula, *Atentos los nombramientos del dicho Marques.*

3 ¶ El segundo, que el Marques oy se halla, no solo perturbado en la dicha possession, si no despojado della por el hecho, y procedimientos de los dichos Obispo y Prouisor.

4 ¶ El tercero, que el dicho despojo deue purgarse, y el Marques Duque ser restituido incontinenti, sin mas dilacion, ni conocimiento de causa, de suerte, que quede en la dicha su possessiõ de nombrar y presentar los dichos Vicarios, Retores, Curas y Coadjutores, y de q̃ el Obispo y Prouisor se los aprueue atento a su nombramiento como hasta aqui se ha hecho.

5 ¶ El quarto, que la dicha perturbacion y despojo, ha sido y es atentado formal. Y tambien lo ha sido el no auer el Obispo y Prouisor purgado luego incontinenti el dicho despojo y restituido al Marques en su possession omnimoda, & vsq; ad obolum, y auerse inhibido, y remito la causa al Nuncio de su Santidad: y auer procedido a la agrauacion y conseruacion del dicho despojo.

6 ¶ El quinto, que por ser el dicho atentado formal pendente tempore ad appellandum, & post appellacionem, & lite, recursuque pendente, y aunque no lo fuera tan formal el dicho atentado, es llana la fuerça que el Obispo y Prouisor hã hecho

y ha-

y hazen al Marques, y forçoso el declarar la hazen. Y mandarà les otorguen, y repongan todo lo hecho, proueido y executado en los dichos tiempos, y pongan y dexẽ al Marques Duque en su possession quieta de nombrar y presentar las dichas personas, aprouandoselas, y dandoles licencia para que vsen, cõ las clausulas, *Atento a sus nombramientos*. Mãdandoles en caso necessario, reasuman la jurisdicion.

PRIMERO PVNTO.

7 ¶ Para la resulocion de este primero punto de la possesion que el Marques pretende auer tenido y tener de el derecho sobre que se litiga, son necessarios dos requisitos. El vno, ver en que consiste la sustancia, y lo formal de la possesion destos derechos, y porque actos y derechos se adquiere. Y el otro, ver, si de los autos presentados ante el Obispo, y que se hã traido en virtud de las acordadas, se ajusta, que el Marques Duque y sus antecessores han adquirido la dicha possession, y conseruadola, hasta que se dio principio por el Obispo y su Prouisor a la dicha perturbacion y despojo.

8 ¶ Y en quãto a lo primero dezimos, q̃ la possessiõ, ó quasi destos derechos consiste en dos cosas; en la presentacion, ò nõbramiento que se haze al Obispo, ó otro Ordinario qui habet ius Episcopale, de las personas, para que exerçan los dichos oficios de Vicarios, Retores, Curas y Coadjutores, y en la acetacion del Obispo ó otro Ordinario, y licencia y prouissiõ que les dàn para que los vsen y exerçan: porque en los derechos incorporales como este, la quasi possession no se adquiere, si no concurren estas dos cosas, simul ita Bald. in cap. quærellam, n. 7. de ellect. Abb. in cap. 2. sub num. 32. de in integr. restitut. vbi Innocent. num. 4. idem Bald. in l. 2. per textum illum, C. de seruit. & aqua, n. 63. Ioseph. Ludouis. inter commun. oppi. 3. tom. sub titul. de iur. patron. conclus. 1. ampliat. 13. Rolan. consil. 47. num. 16. & 27. volum. 1. Seraphin. decis. 1334. n. 1. Stephan. Gratian. forens. cap. 521. num. 26. Hieronymus Gonçal. in regul. mensium, gloss. 28. num. 85. & 86. & melius gloss. 45. §. 1. num. 36. donde refiriendo la dotrina de Abad, in dict. cap. 2. sub num. 32. de in integr. restitut. dize *Quod per solã ellectionem, seu præsentationem quis possidet labia sua tantum*. eleganter Pereir. de Manu Regia, cap. 7. à num. 25. De suerte, que la perfecion y complemento de la quasi possession del Marques, consiste en los actos del Obispo y su Prouisor, hoc est, en la admission de las presentaciones, y licencia que dà en su virtud, y conforme

forme a ellas, para que las personas nombradas vsen sus oficios y administren, porque sin consentimiento y permission suya, que es contra quiē se prescriue, no pudiera adquirirse quasi possession alguna, vt tradunt omnes, in cap. cum Ecclesia sutrina de caus. possess. & propriet. & in cap. bonæ, el segundo, de postulat. Prælator. Felin. in cap. de quarta, num. 4. de præscriptio. & post eos omnes Couarruu. in regul. possessor. 2. part. in princip. num. 8. Ferret. consil. 58. nu. 6. & plures referens Gil Ken. in tract. de præscript. 2. part. num. 3. cap. 12. per totum, num. 4. Rota diuersor. decis. 184. num. 1. part. 1.

9 ¶ Y para el segundo requisito se vale el Marqs Duque, y presentó ante el mismo Obispo, luego al punto que tuuo noticia de la nouedad que hazia, vn grande numero de prouissiones dadas por los Obispos y Prouisores de Cordoua a las personas nombradas y presentadas por los Marqueses, para los oficios de Curas, Vicarios, Retores, y Coadjutores, con la clausula, *Atento a la presentacion y nominacion del Marques de Priego.* Y en muchas dellas con estas palabras, *Como patrono*, que la primera comiença desde el año de 1500. y desde el año de 509 hasta el año de 1637. de suerte, que alcançan las dichas prouissiones al tiempo del mismo Obispo que oy es, tres años, y todas ellas firmadas de los Obispos, Gouernadores y Prouisores que han sido en al dicho Obispado, y autorizadas de sus notarios, y selladas con el sello de la dignidad, y en forma comun y probante. Y juntos con las dichas prouisiones, hizo demonstracion delos nombramientos, y presentaciones que precedieron a las dichas prouisiones, assimismo firmadas y selladas con el sello del Marques y sus secretarios, y con las mismas clausulas de amobilidad.

10 ¶ Item, las prouanças que los Marqueses de Priego hizieron en vn pleito que contra ellos siguio en esta Chancilleria el Cabildo de la santa Iglesia de la ciudad de Cordoua, sobre los diezmos de las dichas villas de la Casa de Aguilar, en el año de 1575. y compulsadas en el de 84. por mandado de la Chancilleria, en cuyas preguntas articularon los Marqueses la edificacion y reedificaciō de las Iglesias dellas por sus antecessores, y la dotacion de las fabricas, y ministros, de todo lo necessario para el Culto diuino, y administracion de los santos Sacramentos, sobre que dizen diez testigos, concluyendo la inmemorial y en particular, como los dichos Marqueses auian percibido y percibian los diezmos sobre que se litigaua en virtud de letras Apostolicas. Y seis dellos cōcluyen cō la inmemorial, la possessiō de las dichas presentaciones efetuadas, y todos con fama de priuilegio.

11 ¶ Y tambien presentó otras prouanças que parece auerse hecho a pedimiento de los dichos Marqses, por Março del año de 84. ante el Vicario de la villa de Estepa, en q̃ los Marqueses articularon lo mismo, y en particular la possession inmemorial de nombrar los dichos Vicarios, Retores, y Coadjutores, y Curas, y con las clausulas de amobilidad, con causa y sin ella, y sus Prouisores los aprouassen, y diessen las licencias en la misma conformidad, y con las mismas clausulas que las cõcluyen, con los requisitos de la iumemorial, diez y ocho testigos.

12 ¶ Y junto con ambas las dos probanças referidas, y dichas prouisiones, ay dos peticiones presentadas con los dichos papeles en 21. y 26. de Enero del año de 1595. ante el Prouisor de Cordoua, y por ante Andres de Nauarrete su Notario por el Licenciado Iuan Perez de Aguilar Retor de la Iglesia de Mõtilla, por si, y por los Vicarios, Retores y Curas de las Iglesias de las villas de Montilla y Aguilar, La puente don Gonçalo, Monturque y Montaluan, de la dicha Casa de Aguilar. Y en la primera pidio, que atento que ellos tenian presentaciones de los dichos Marqueses para los dichos oficios, de que hazia demonstracion, les mãdasse despachar las prouisiones ordinarias para poder vsarlos: y el decreto del Prouisor fue. *Iustifique el patronazgo, y presente poder legitimando su persona, y proueera justicia.* Y en la otra dize, que para que le conste al Prouisor del patronazgo que tiene el Marques de Priego de nombrar Vicarios, Retores, y Curas en las Iglesias de los lugares de su Estado, haze demõstracion de vn libro de prouisiones que sus antecessores auiã hecho en los clerigos presentados por el Marques y los suyos, en su casa y mayorazgo, pidiendole las viesse, y vistas, mãdasse despachar las prouisiones que tenia pedidas. *Y el Notario da fee, que le entregò el libro referido, y que el Prouisor mandò se le lleuassen los autos y proueeria justicia.*

13 ¶ Y aunque no parece por las dichas peticiones, ni por otro papel, que el dicho Prouisor proueyesse auto judicial en la dicha razõ, pero es cierto que en 28. del mismo mes y año dos dias despues que se hizo la presentacion referida de el libro de prouisiones, estàn dadas las prouisiones por el mismo Prouisor, a los Vicarios, Curas y Retores de las dichas villas de el dicho Estado, con las dichas clausular, *Atento a las nominaciones y presentaciones de los dichos Marqueses.* Y assi sucessiuamente hasta el dicho año de 1637.

14 ¶ Y tambien se presentó otra informacion hecha ante el Vicario de Estepa y su Notario, su fecha en Iunio de 1638. con quarenta testigos, menos seis que son vassallos del Marqs, mayores de toda excepcion, que concluyen cõn los requisitos

de la

de la inmemorial, el patronazgo de los Marqueses, fundacion, y dotacion de las Iglesias de las dichas villas y de sus siruientes, percepcion de los diezmos, y nombrar los Vicarios, Curas, Retores, y Coadjutores, con expression de las mismas clausulas de amobilidad y fama publica, de priuilegio Pontificio.

15 ¶ Y vltimamẽte presentó vn traslado autorizado de vna prouision y cedula Real, despachada en el año de 1565. por la qual se manda al Obispo de Siguença, que con ocasion de el decreto de la sessión 25. del sagrado Concilio de Trento, que habla cerca de los patronazgos de legos, no impida el vso de la possession en que han estado los dichos patronos, hasta que se aya consultado a su Santidad, y tomadose resolucion en negocio tan graue. En la qual tambien se enuncia por su Mageſtad, que se auia ordenado lo mismo a los demas Prelados de España.

16 ¶ Y lo q̃ mas es, que el Obispo, ni su Prouisor ni fiscal, auiendo alegado larguissimamente contra la pretension de el Marques, y en fauor de la Dignidad, no niegan este hecho, antes seguramente afirmamos que lo confiessan. Lo que dizen es, que la dicha possession está interrumpida, porque en el año de 75. y en otros años, ay seis prouisiones de tres Curas y Retores sin la clausula, atento el nombramiento del Marques. Y por las dos peticiones que poco ha acabamos de referir, en que aquel Retor de Montilla pidio las prouisiones por si, y por los demas del Estado, que todos son actos que obran precisa interrupciõ de la possession y prescripcion: y tambiẽ dizen, que los dichos papeles no son probantes, ni como deuen ser conforme a derecho, y al sagrado Concilio de Trento. Y las prouanças hechas ante juez incompetente, y sin citacion. ¶ Pero de todo esto se sale con facilidad, y se excluye con muchas razones.

17 ¶ La primera, reconociendo y confessando, que si las dichas prouisiones sin la dicha clausula se vuieran dado por los Obispos y Prouisores con animo de adquirir contraria quasi possession, y los Marqueses vuieran tenido noticia dellas, y se vuieran quietado, y no lo vuieran contradicho, fuera cosa indubitable que vuieran obrado el dicho efeto de la iterrupcion natural de la quasi possesion, por la l. quoties, ff. de seruitut. titul. generali, & per gloss. in l. qui luminibus, ff. de seruitut. vrbanor. prædior. & per ea quæ omnes tradunt in l. 2. C. de seruitut. & aqua, expressior text. in l. 1. §. sciencia, ff. de tribut. de quo late tradit Ioann. Garc. de nobilita. gloss. 4. á num. 18. & gloss. 5. & per totam. Quod secus est in nostro casu, porque ni el Prouisor ni Obispo que dieron las dichas prouisiones, que la vna fue el año de 575. tuuieron tal animo de adquirir contraria possession, ni los Marqueses ciencia ni presuncion de tal cir

cunstan-

cunstancia, antes todos fueron procediendo con ignorancia natural, q̃ se manifiesta, de q̃ los Marqueses guardaron las dichas prouisiones entre las demas, y las presentaron, y de q̃ los mismos Obispos, ó Prouisores que las dieron en los mismos tiempos y años dieron otras muchas, y fueron continuando siẽpre el darlas con las clausulas, *Atento las presentaciones y nombramientos de los Marqueses.* ita in terminis Borell. de præstatia, titul. 34. n. 312. & cum Calderin. Seraphin. & alijs Poscio, de manutent. decis. 217. num. 41. & 42. fol. 413.

18 ¶ Cuyo hecho y continuacion, obra, no solo la presunciõ de la buena fee q̃ queda aduertida, sino tãbiẽ obrara instauraciõ y reintegraciõ dela misma possessiõ, quãdo pudiera ser que los dichos actos se vuieran hecho con animo de destruirla, y interrumpirla por auer sido la continuacion de las dichas prouisiones tan incontinenti; quia possessio ablata, & statim restituta non videtur perdita, neque interrupta, ex eleganti tex. cum gloss. in l. qui possessionem, ff. de vi, & vi armat. l. clam posidere, §. quia nundinas, ff. de acquirend. possess. & vtrobique DD. Otalor. de nobilit. cap. 1. 3. part. num. 8. ibi: *Est tamen notandum quod isto casu, quando communitas restituit pignora sine interuallo non interrumpitur possessio, nec præscriptio particularis, nec talis pignoris captura, neq; eius descendentibus aliquo tempore præiudicare: quia possessio ablata statim restituta non videtur perdita, neque interrupta, vt ex bonus text. cum gloss. in l. qui possessionem, ff. de vi, & vi armat.* Ricium, in collectan. 1. p. decis. 167. á num. 7. ad hoc videndus.

19 ¶ La segunda, porque si se pretende que con auer acudido el Licenciado Iuan Perez de Aguilar Retor de Montilla ante el Prouisor de Cordoua el año de 95. a pedir por si, y los demas del Estado las prouisiones en virtud delos nombramiẽtos del Marques se causó interrupcion ciuil, de qua in l. motę litis, C. de reiuindicat. que es lo que mas se puede pretender. Se responde, que aquellos pedimientos hechos por el dicho Retor sin poder ni ciencia del Marque, no pudieran causarle perjuizio a su derecho, fuera de que quando se vuieran hecho en su nombre tantum abest, que le causaran perjuizio a su derecho y possession, ni la interrupcion que se pretende, que antes obraran conseruacion de la dicha possession, nam recurrendo ad iudicem, & intentando aliquod interdictum, seu remedium possessorium conseruatur possessio, Ias. in l. clam posidere, §. quia nundinas, ff. de acquirend. possess. Innocenc. in cap. 2. de restitut. in integr. 2. colum. & ibi DD. Ancharr. in regul. sine possess. 27. de regul. iur in 6. Paul. de Castr. in dict. §. quia nundinas, num. 4. eleganter Otalor. in loco vbi proxime citato, ibi: *Imò recurrendo ad iudicem intentando interdictum retinendæ cõseruat possessio*

sessionem. Rota in vna Paduana, apud Iacob. Puteum. 409. alias 419. maxime, si propter contradictionem, aut accessum ad iudicem alter dessistat à turbatione præsumpta, vel vera, como en el caso de que vamos hablando, que auiendose pedido las dichas licencias por las dichas dos peticiones, aunque no se mandaron dar por auto, se dieron luego con efeto, que son los terminos en que el pũto no tiene dificultad, iuxta omnes vbi proxime relatos.

19 ¶ Rursus, porque la interrupcion ciuil quæ causatur per litigium, no se causa por el libelo del mismo que pide cõtra si: porque antes, como queda fundado, obra conseruacion del derecho y possession, si no por el libelo y peticion de la demãda notificada al reo, y contestada, dict. l. motę litis, C. de reiuindicat. ò como quisieron muchos, saltim per citationem iuxta in numeros relatos a Petr. Barbos. in tractat. de prescriptio. ad l. sicut 3. C. de præscript. 30. vel 40. annor. num. 276. cum sequentib.

20 ¶ Y vltimamente, porque absque vlla dubitatione, el dicho acto como sucedio, fue el que mas pudo calificar el derecho y possession del Marques, pues auiendo sido la presentacion de las dichas dos peticiones, juntamente con las presentaciones y titulos que tenia el Marques para justificar el derecho del patronato, y de poder presentar y nõbrar en cuya virtud, y por auerlo visto y examinado el Prouisor ante quien se presentaron, se dieron luego las prouisiones que se pidieron, y se continuó el darlas hasta el tiempo de la turbacion, resultó impedirsele mas razon al Marques in futurum, de el titulo y causa de su possession, saltim para no ser inquietado ni perturbado en ella, vt fuit declaratum per sacram Cardinalium congregationẽ vt refert Barbos. in collectan. ad textum in sacri Concilij Tridẽtini, sess. 25. cap. 9. de reformat. Gonçal. in regul. 8. Cancellariæ, gloss. 18. num. 46. & latius dicetur infra.

21 ¶ Tertia & vltima ratio est, porque demas de que todos los dichos instrumentos son prouantes y autenticos, y tienen todos los requisitos que bastan para que se les de entera fee y credito en qualquiera juizio, qualia sunt instrumenta confecta ab Episcopis suo expressu sigillo, cap. post cesionẽ de probationib. l. 114. titul. 18. part. 3. Barbos. in collectan, ad text. in dict. cap. post cesionem, Parlador. lib. 2. quotidianar. cap. fin. 1. part. §. 11. ampliat. 2. num. 11. & cõfecta a ducibus & magnatibus eodem modo, vt ipsi authores docent, maxime, haziẽdose relacion dellos en las dichas prouisiones que son autenticas, ad tradita â Ias. in authent. si quis in aliquo documẽto, Barbos. de potestat. Episcopi, allegat. 72. num. 47. Zeuall. quæst.

 614. nu.

614. nu. 10. Belarmin. in dict. cap. 9. Tridentin. sess. 25. de reformat. verbo, *Alias quæ secundum.* Poscius, decis. 217. num. 9. en el que estamos, por ser tan breue sumario, y priuilegiado, como lo es el de la repossicion de vn despojo tan violento, no es defecto el que algunas de las prouanças de que el Marques se vale se ayan hecho coram alio iudice Ecclesiastico, & sine citatione, porque como se hizieron para reparar la violencia que temio el Marques le auian de hazer el dicho Obispo y su Prouisor como se la hizieron, fue preuencion aprouada por derecho y fueron suficientes para que en virtud dellas el despojo se purgara y repusiesse, vt cum Alexand. Decio, Cephal. Roland. & alijs Mascard. de probationib. concl. 1372. & incipit testis examinatus, num. 9. ibi: *Limitatur secundo vt non procedat in summario possessorio in quo potest iudex testibus examinatis parte non citata fidem adhibere, &c.* Seraphin. decis. 585. per totam, & decis. 1154. num. 3. plures referens Ruin. consil. 149. num. 24. volum. 5. Farinac. quæst. 72. num. 43. & num. 71. Tusch. variar. lit. T. consi. 158. num. 10. & nu. 14. & 15. Poscius, de manutet. obseruat. 38. n. 49. & decis. 269. num. 4. & 5. Marius Muta, decis. 31. num. 11. 12. & 13.

21 ¶ Rursus, porque assi las dichas prouanças como los demas instrumentos presentados, estân en forma autentica, y autorizados de escriuanos y notarios, y en particular las prouissiones están todas con los sellos de la Dignidad Episcopal, que es la solenidad que conforme a derecho deuen tener. De suerte, que en la forma exterior no padecen ningun vicio vissible ni sospecha, y assi en el juizio en que estamos sumarissimo y de despojo, no se le puede impedir el credito y execucion, con ninguna redarguecion ni achaque de falsedad que se les vuiesse opuesto, porque esto se pudiera hazer en juizio ordinario de possesion, ó de propiedad, l. satis aperte, C. ad leg. Cornel. de falsis, ibi: *Salua executione criminis debitorem ad solutionem compelli oportere.* Sfortia 2. part. quęst. 77. vt tradunt Lancellot. de attentat. 2. part. cap. 12. limit. 3. num. 9. & 15. & cap. 17. de attentatis nullitate pendente, limit. 13. num. 152. & 153. Scacc. de appellation. quæst. 19. remed. 1. concl. 5. num. 21. Marquesan. de commissionib. 1. part. cap. 21. num. 65. & duobus sequentib. ibi: *Primó, quando ostenditur titulus datus ab habenti conferendi potestatem. Secundo, quod illius authoritate fuerit in possessionem in missus, nec de vicijs intrinsecis isto casu discuciendum venit.* Con que concurre, que aunq̃ el fiscal del Obispo redarguyó los dichos instrumentos de falsos no jurò la dicha redarguicion como deuia, para que pudiesse obrar algun efecto, iuxta textum in l. 3. C. de fide instrumentor. l. 116. titul. 18. part. 3. que es formal y expressa, reconociendo

do la verdad y autoridad de los dichos instrumentos, y por no perjurarse, pues el juramento auia de ser, que no lo hazia de malicia.

SEGVNDO PVNTO.

22 ¶ Siguese en segundo lugar, si el Marques se halla turbado en la quasipossession y derecho de hazer las dichas presentaciones, y nominaciones; y es cierto estarlo, y aun despojado con efecto de hecho, de la quasipossession: porque como la sustancia y lo formal dela dicha quasipossession consiste en presentar y nombrar el Marques los dichos Vicarios, Retores, Curas y Coadjutores, y el admitirlos el Obispo, aprouarlos, y darles licencias para que vsen, vt fundatũ est in resolutione primi puncti, eodem modo la sustancia y lo formal de el despojo consiste en auer hecho el Marques las dichas presentaciones al Obispo, y en no admitirlas y aprouarlas el, porque entonces falta el segundo estremo, y requisito necessario para el complemento de la possession y de su continuacion, ad quod est textus ellegans in l. clam possidere, §. qui ad nundinas, ff. de acquirend. possess. ibi: *Qui ad nundinas profectus neminem reliquit, & dum ille à nundinis redit aliquis occupauit possessionem videre eum clam possidere labeo scribit retinet, ergo possessionem is qui ad nundinas abit, verum si reuertentem dominum non admissit, vi magis intelligitur possidere non clam.* & ex illo textu notant communiter omnes in l. si quis in tantam, C. vnde vi, & ibi gloss. magna, versic. Decimo, quam sequitur Bart. ibidẽ, num. 17. Bald. 9. versic. Secundo, & melius, num. 18. versic. Quid si clam, eleganter Menoch. de retinend. possess. num. 66. & melius, de recuperand. pessess. remed. 9. num. 137. ibi: *Sic dicimus illum spoliare possessorem sua possessione cum venientem non admittit, quemadmodum is qui eam vi ingreditur hoc probat l. fin. vbi Bart. ff. præcario.* Et inferius num. 264. ibi: *Quod ego intelligo si postea veniẽtem non admissit, quia tunc dicitur eum spoliare.* idem Menoch. de recuperand. remed. 1. num. 80.

23 ¶ Y porque los textos y Dotores que quedan referidos proceden formalmẽte en despojos de cosas corporales, nos autem veasamur en terminos de derechos incorporales, dezimos, que tambien se comete despojo y violencia no admitiendo al que viene a su quasipossession, cap. quærellam, de elect. cap. cum Ecclesia sutrina, de caus. possess. & propiet. text. in c. signifficasti, & in cap. pastoralis, de iur. patronat. vbi dicitur, Episcopum non admittentem idoneum præsentatum delictũ committere, & puniendum, & vtrobique DD. & ex pluribus

Menoch.

Menoch. in tract. de recuperand. remed. 1. num. 81. & remed. 9. num. 207. & magis in terminis Ægid. Bellam. in dict. c. quærellam, de elect. num. 21. & in terminis de ſpolio iuris præſentandi loquens, tradit poſt Calderinum, Cæſar Lambartinus, in tract. de iur. patronat. 1. part. lib. 3. quæſt. princip. articu. 23. num. 1. ibi: *Tu tamen dic in genere ſecundum Calderinum in conſil. ſuo 15. incipit duo nobis præſentant hoc titul. fol. 62. quem perdere quaſipoſſeſsionem quando appareat eum ſpoliatum, putà quia voluit præſentare, & non fuit admiſſus.* para cuya comprouacion alega por texto capital el dicho §. qui ad nundinas, y luego proſigue, ibi: *Et quod ille perdidit quaſipoſſeſsionem iuris patronatus, & etiam aliorum iurium incorporalium, qui excluditur à bexercendo actum, & actus ille exercetur per alium, &c.* Y lo miſmo reſuelue con ſuma erudicion Pedro Surdo de aliment. tit. 1. quæſt. 32. num. 26. melius Pereira, de manu Reg. cap. 7. num. 29.

24 ¶ Todos textos y dotrinas deciſiuas deſte intento, y ſegundo punto; porque auiendo preſentado el Marques, y dado preſentaciones para los dichos Vicarios, Retores, Curas y Coadjutores en fauor del Licenciado Sebaſtian Gonçalez de Mendoça, el Licenciado Benito Venegas de Saauedra, el Licenciado Melchor de los Reyes, el Licenciado Franciſco de el Marmol; el Licenciado Alonſo Lopez Laguna, el Licenciado Geronymo Ramirez, para Vicarios, Retores, Curas y Coadjutores de la Igleſia de la ciudad de Montilla, y a otros clerigos para las demas villas, que auian ſido admitidos, y aprouados, de mas de treinta años a aquella parte haſta el año de 37. y por el Prouiſor del miſmo Obiſpo deſde que lo es, y dado prouiſiones nueuas por vacantes que auian ſucedido, al Licéciado Diego Fernandez Saluador para Cura de la ciudad de Montilla, y y al Licenciado Sebaſtian Perez de Cerdenas para Vicario y Cura de la villa de Monturque, y al Licenciado Iuan del Roſal para Retor de la dicha villa, y al Licenciado Gonçalo Hidalgo, para Vicario y Cura de la villa de Santa Cruz, y al Licéciado Pedro Ruiz Areualo, para Coadjutor de el Vicario de la Puente, auiendo pedido aquellos prorrogaciones al dicho Obiſpo, como haſta alli ſe les auian concedido, y eſtos, aprouaciones y licencias para vſar de nueuo, no ſe las quiſo mandar deſpachar, antes deſpachó prouiſsiones por ſu derecho propio para que ſe vſaſſen los dichos oficios, ſin hazer caſo ni mencion de el patronazgo del Marques. Con lo qual no ſolo vino a deſpojar al Marques y a los dichos miniſtros de ſu quaſipoſſeſsion por no auer los admitido, *verum ſi reuertentem dominum non admiſſerit*, ſino que ſe quiſo conſtituir y conſtituyò en contraria quaſipoſſeſsion, exerciendo aquel acto nomine propio, y con animo de inter-

uertir

uertir la possession del Marques, & tanquam alius, como dize Cesar Lambertino, *& actus ille exercetur per alium*, in loco vbi proxime citato, & diximus supra num. 16.

25 ¶ Con que no se puede dudar del despojo que oy está padeciendo el Marques, los dichos Vicarios, Curas, y Retores præmaxime, con la continuacion del Prouisor, pendiente este pleito, y el recurso por via de fuerça, nombrando, y dando comision a clerigos para que exerçan los dichos oficios, a vnos con precepto de que no manifestassen sus prouisiones y licencias pena de excomunion mayor latæ sententiæ lo contrario haziendo, y a otros dandoles comision suppresso nomine Vicarij, seu Curæ, & Rectoris, para que desposen y velen a feligreses de las dichas Iglesias.

TERCERO PVNTO.

26 ¶ Assentado pues, lo vno, la quasi possession del Marques de hazer las dichas presentaciones, y nominaciones, y de que los Obispos y Prouisores las aprueuen, y den licencias en conformidad dellas. Lo otro que desta quasi possession se halla despojado el Marques, como tambien queda fundado, tiene por si la regla para que deua ser restituido, l. si quis ad se fundũ, C. ad leg. Aquil. de vi publica. Y le competen todos los intercictos possessorios, y restitutorios, y qualesquiera remedios q̃ el derecho ha imaginado para la conseruacion de la possession, dict. cap. quærellam, de election. cap. cum Ecclesia sutrina, de caus. possess. & propriet. elegans text. in cap. conquerente, de restitut. spoliat. cap. cum venissent, de institutionib. Menoch. de recuperand possess. remed. 1. num. 81. & remed. 8. num. 3. & 13. & remed. 9. num. 207. Guid. Papa, decis. 629. sub num. 14. Scacc. de appellat. quæst. 17. limit. 6. membr. 6. num. 65. & 70. Stephan. Gracian. disceptat. forens. cap. 734. num. 5. & sequentib.

27 ¶ Y esta restitucion, y reintegracion a la dicha quasi possession, deue y ha deuido ser incontinenti, sine strepitu, & figura iudicij, dict. l. si quis ad se fundum, dict. cap. conquerente, vbi DD. cum similibus, Scacc. de appellat. dict. quæst. 17. limitat. 6. membr. 7. num. 119. Contard. in l. vnic. C. si de momentan. possess. limitat. 18. nu. 2. Stephan. Gratian. vbi proxime, num. 10. Adeò, quod si aduersarius vellit de iustificatione spolij, vel dominij allegare minime sit audiendus, vt resoluunt omnes Doctores vbi proxime relati Paul. de Castr. consil. 3. num. 2. volum. 2. lancellot. de attentat. 2. part. cap. 4. am-

pliat.2.& cap. 12. limitat. 12. principal. Sacacc.de appellat.q. 17. limitat. 2. memb. 7. num. 19. & seqq.

28 ¶ Et quod magis est sine citatione aduersarij nã quem admodum iudex fuit facilis in deijciendo aliquem a sua possessione eo non citato, ita quoque facilis esse debet in restituendo non citato eo cui minus iuste, minusque rite possessionem concesserat, & quę de facto fecerit, de facto debet reuocare, l. 1. §. 1. versic. facilis, ff. si mulier ventris nomine, gloss. etiam notabilis, in l. minor, in princip. in verbo, secus, ff. de euictionib. Innocent. in cap. quærellam, colum. 3. versic. Alij dicunt, extra de electione, Tiraquell. in tractat. res inter alios acta, limit. 39. & in legibus connunial. gloss. 5. num. 15. Mesia, in apparatu legis Tollet. in finalib. part. conclus. num. 52. Menchac. cõtrouers. vsufreq. lib. 1. cap. 11. nu. 13. & Parlador. rerum quotidianar. lib. 1. cap. 10. num. 4. & de iure nostro Regio, est textus expressus in l. 5. titul. 13. lib. 4. nouæ compilat. ibi: *Que luego restituyan sin llamar las partes.* & cum alijs Mieres 3. part. quæst. 14 num. 7. & 8. Couarruu. in practic. cap. 23. num. fin. Gail. titul. 1. obseruat. 76. num. 13. Castill. lib. 3. controuers. capit. 24. per totum maxime, n. 77. Salgado, 1. part. cap. 3. n. 14.

29 ¶ Y si se puede imaginar caso en que se deuan praticar todas estas resoluciones sin genero de escrupulo, y controuersia de iure, vel de facto, es el presente, en el qual la possessipn y despojo son notorias, y le fue notoria la possession y derecho al Obispo, pues antes que començasse a hazer nouedad se informò, y vio los derechos y papeles del Marques, y supo como sus Prouisores y Gouernadores en su tiempo auiã hecho lo mismo que los demas sus antecessores. Y supuesto esto, y que el ha sido parte y juez, deuio no hazer nouedad, y ya que la hizo propria authoritate, y sin oir al Marques, deshazerla luego que el Marques lo pidio; sin dar lugar a que fuesse mayor el daño, y el perjuizio, ni a que su fiscal saliesse, haziendo la oposicion que hizo, ni inhibirse de la causa, ni remitirla al Nuncio de su Santidad. Que bien considerado todo, fue traça para impossibilitar la materia, para que no se remediasse el dicho despojo, ni el Marques pudiesse reintegrarse en su possession, per textum in cap. conquerente, de restitut. spoliator. vbi gloss. verbo, si est ita, se quuta per omnes ibidem, & inferius referendos.

30 ¶ Sin que a resoluciones tan ciertas y seguras, ni a justicia tan clara como la del Marques, puedã hazer embaraço las replicas que ha insinuado el Obispo y su fiscal en la dicha peticion de oposicion, nempé, que el derecho sobre que se litiga es espiritual, vel spiritualibus annexum, de que el Marques es incapaz, y que assi le resiste el derecho, y que sin titulo del patro-

nazgo

nazgo no puede ser manutenido, ni restituido, a lomenos sin conocimiento de causa, particularmente en estos oficios seruideros, & ad nutum, respeto de ser el Obispo Cura propio de las dichas Iglesias parroquiales, y los dichos clerigos siruientes sus vicarios, cuyo nombramiento, y su rebocació le toca iure proprio: y está en su voluntad y facultad el tenerlos ó no, con que todas las prouissiones que hasta aora â auido son actos facultatiuos que no induzen obligacion, ni necessidad in futurum, y la possession del Marques precaria: causas todas que impiden la manutencion y restitucion del despojo por los textos y dotrinas de quibus sigillatim inferius.

31 ¶ Diluuntur enim facilimo negocio, aduirtiendo, q̃ las dichas consideraciones q̃ el Obispo haze podian tener alguna especulacion, y juzgarse dignas de algun reparo. Si estuieramos en terminos de vn juizio plenario sobre la propiadad, ó possession plenaria, & secundum aliquos in iudicio manutentionis, porque como en los dichos terminos y casos se forma juizio, y precede judicialmente con citacion y traslado de las partes, nihil mirum, quod partes possint ad fomentum suæ prætensionis similes defensiones deducere, & quod iudices secundum naturam compassiuam iudicij eas intueri secundum iura in cap. cum personæ, §. quod si tales, de priuileg. lib. 6. & alia quæ ad earũ comprobationem aduci possunt. Pero como estemos en los terminos del despojo hecho sin citacion, & sine iudicio, y el despojo sea tan odioso; el juizio tal qual en que se pide restitució del, no es capaz para que en el se traten semejantes defensas: quinimo, que quomodocumque constet de eo statim, & ante omnia debet purgari, sin dar lugar a que se trate la question del dominio, ni si es justa ó no la causa de la possession, aut cum iuris resistencia per iura, & DD. relatos in numeris præcedentibus, y en particular por el cap. conquerente, de restitut. spoliatorum, cap. in litteris eod. titul. §. recuperandæ, institut. de interdict. l. cum fundum, ff. de vi, & vi armat. cum iuribus similibus, l. sequitur, §. si tu Meui, de vsucapion.

32 ¶ Mayormente quando el despojo llega a ser hecho lite pendente, quale est istud, de quo nobis sermo est, no solo en lo que hizo el Prouisor despues de començado el pleito, que es lo contenido en las dos vltimas querellas, sino todo lo que el Obispo hizo, como se fundará en el punto siguiente, ex expresso text in cap. 1. vt lite pendente nihil innouetur, l. 1. §. sin autem proprietarius, C. commun. de manumis. relata a glo. verbo, Crucem, in dict. cap. 1. Guidon. Papa, quæst. 366. per totam, Capic. decis. 189. per totam maximè á num. 3. & pro regula tradit Lancellot. in tractat. de attentat. 2. part. cap. 4. de

atten-

attentatis lite pendente, declarat. 4. n. 1. 2. & 3. vbi loquitur in quasi possessione iuris præsentandi, & post plures Rotæ decisiones Gratian. disceptat. forens. 1. part. cap. 114. num. 8.

33 ¶ Quibus adduntur tria antea iura primum est, cap. cum Ecclesia sutrina, de causa possess. & propriet. versic. Nos igitur dum clericos spoliatos iudicat reducendos esse ad eandé possessionem iuris eligendi, & habebant contra se iuris communis præsumptionem, secundum quam electio Episcoporum pertinet ad Canonicos, & non ad clericos, quibus non obstitit cótraria iuris præsumptio, & resistentia, secundum textũ in cap. cum venissent, de institutionibus, vbi decissum fuit Archidiaconum, qui in possessione erat nominandi Rectores ad administrationem Sacramentorum defendédum esse in sua possessione pendente lite cótra Episcopum, licét ei ius commune resisteret. Tertium textus vulgaris in cap. licet Episcopus 28. de Præben. in 6. vbi habens duas Ecclesias parrochiales, si priori per Episcopum spolietur statim restituitur, licét non ostendat titulum, aut dispésationem per quam plures in simul retinere posit, per quæ iura receptius esse beneficiarium per Episcopum spoliatũ non facta citatione esse restituendum prius, & ante omnia, & illi aduersus Episcopum competere interdictum vnde vi, resolnunt in dict. cap. licet Episcopus, Francus, num. 3. Abb. num. 24. Casador. super regul Cancellar. decis. 14. num. 7. Nauarr. in cap. recepta, de restitut. spoliat. opposit. 10. nu. 6. Menoch. de recuperand. possess. remed. 8. à num. 8. fray Manuel Rodriguez, tom. 2. regul. quæst. 63. artic. 7. & in specie iuris patronatus, Gonçalez in regul. 8. Cancellar. gloss. 18. num. 25. & 26. Barbos. de vniuers. iur. Ecclesiast. lib. 3. cap. 12. num. 155. & sequent. & Pereira de manu Regia, cap. 7. num. 25. 27. & 28.

34 ¶ Quibus non obstat text. in cap. ad decimas, de restitutitut. spoliator. lib. 6. ni el cap. 9. de la sess. 25. de reformat. in sacro Concil. Trident. de quibus magnum festum fecerunt aduocati Episcopi, a la vista deste pleito, quatenus, por el primero pretendieron prouar, q̃ el despojado a quien resiste el derecho non debet restitui incontinenti, imò denegatur restitutio donec ius, & possessionem iustam probauerit, y por el segundo lo mismo: imó, que la prouança ha de ser del titulo del derecho del patronazgo, ó de possession prouada con la inmemorial, y presentaciones continuas, y efectuadas de cincuenta años per authenticas scripturas: porque en la inteligencia destos textos y en su aplicacion, toto celo aberrant. Y para que esto se conozca con euidencia, y por ser diferentissima la materia, y decision de cada vno de los dichos textos, trataremos de la satisfacion de cada vno en particular, & in primis, de la de el texto

en el

en el dicho cap. ad decimas.

35 ¶ Et sic dicimus, que si se ha de entender el dicho texto en su formalidad, habla en materia de diezmos, de quibus nobis sermo non est; fuera de que no se duda de que pertenezcan al Marques los diezmos de la casa de Aguilar, en que estan comprehendidas las villas è Iglesias, de cuyo derecho de nombrar Vicarios, Retores, Curas y Coadjutores se trata, & à separatis non fit illatio, l. Papinianus exuli, ff. de minoribus, cum similibus.

36 ¶ Y si ya que en su formalidad el dicho texto no sea aplicable al caso de que se trata, se quiere ponderar por la razõ en que en el se fundò el Romano Pontifice, nempé, que al Retor le assistia el derecho para la percepcion de los diezmos sobre q̃ se litigaua, como percibidos intra limites suæ parrochiæ, y les resistia a los Canonigos que pretendian tener possession dellos. Afirmamos con toda seguridad ser esta la razõ que mas resiste a la pretension del Obispo, y que mas apoya la del Marques, cõ el presupuesto innegable de pertenecerle los diezmos de todas las dichas Iglesias y parroquias, como si fuera verdadero parroco, y Cura dellas, in habitu, & in actu; porque perteneciendole como le pertenecen los dichos diezmos antecedenter, & inseparabiliter est anexa, Cura & administratio Ecclesiarum prędictarum, vt per textum in cap. per venit, verbo, decimas 16. quæst. 1. tradunt communiter omnes, & per glossam in Clementina frequens, verbo, ad mensam, de excessibus Prędlatorum, vbi Immol. num. 16. Seraphin. decis. 1304. per totã maxime, ibi: *Vnde sequitur Curam animarum ad eum spectare qui percipit ea omnia emolumenta, quæ Curam gerenti de iure competunt, vt penes eum sit onus penes quem est, & commodum.* Et ibi: *Hincque resultat clara iuris conclusio, quam firmat Cardinalis in Clementina vnica, de officio Vicarij, num. 10. quæst. 9. quod quando primiciæ decimæ, quæ dãtur ratione Curæ competant alicui principali assignata certa portione Vicario, iuxta cap. susceptа, de præbend. in 6. tunc Cura dicitur esse penes principalem.* Barbos. de offic. & potestar. Perrochi, cap. 28. §. 2. num. 48. vbi dicit absque parrochia decimas obtineri non posse, & quod absq; parrochia decimas non esse præscriptibiles, & quod ius percipiendi decimas necessarium est prædicto ministerio sacramentorum, & in eo inseparabiliter ius percipiẽdi fundatur, Flores Diaz de Mena variarum, lib. 1. quęst. 10. artic. 1. num. 22. Rebuf. in tract. de decimis, quæst. 13. num. 32. Bonacin. tom. 1. titul. de simonia, disputat. 1. quæst. 4. num. 15. Suarez tom. 2. de relig. lib. 4. de simonia, cap. 27.

37 ¶ Et ideó si persona cuius decimandi est anexũ vnitum, aut concessum, est capax administrationes Sacramentorũ

potest per se illa administrare, sed si non sit capax potest, & debet per Vicarium ad nutum idoneum ab ea nominandum, & alendum ex fructibus ministrare, vt per omnes in cap. licet canō de electio. in 6. & censuit sacra congregatio, ad text. in cap. 7. sess. 7. de reformat. relata a Farinac., & a Gallemart. verbo, Vicarios, ibi; *Congregatio censuit nominationem Vicariorum ad Beneffitiatos pertinere, nec non ad eos ad quos beneffìcia vnita expectant.* Gonçalez, in regula S. Cancellariæ gloss. 5. §. 3. per totum maxime, á num. 50. Flores Diaz de Mena, variar. lib. 1. quæst. 10. num. 6. & num. 26. cum sequentib. Poscius, de manutent. decis. 217. num. 1. & sequentib. & num 3. in hæc verba. *Nec hoc mirum videtur, quia etiam Cura animarum secularium potest penes illas residere per alium tamen exercendam. Felinus in cap. cum venerabilis, n. 36. de excep. Rota decis. 21. in fin. de præbend. in antiquis.*

38 ¶ De que se sigue. Lo vno, que al Marques, no solo no le resiste la presuncion del derecho para poder nombrar los dichos Vicarios, Curas, y Retores, que antes le assiste, pues teniendo assentado el derecho de percibir los diezmos de las dichas parroquias, le compete tambien inseparabiliter, & antecedenter el derecho de nõbrar Curas y Retores, Vicarios y Coadjutores, per quos cura animarum, & administratio Sacramentorum exerceatur, porque hecho capaz por el priuilego para la percepcion de los diezmos, que es lo mas, antecedenter, & consequenter, lo es tambien para lo anejo y dependiente, hoc est, ius nominandi prædictas personas.

39 ¶ Lo otro que se sigue es, que el Obispo de Cordoua nullatenus, puede poner la mano en el nombramiento de los dichos oficios, porq̃ supuesto q̃ no le pertenece la percepciō de los diezmos de las dichas Iglesias y parroquias, para cuyo seruicio se nombran, antes estân separados de su dignidad, y vnidos, y incorporados a la casa del Marques, tampoco le toca la cura y administracion particular de las dichas Iglesias, nec potest dici parrochus proprius earum licet in genere habeat Curam totius Diocesis, quia est in compatibilis cum Episcopatu, & consequēter ad eum nõ spectat de iure nominare prædictos Vicarios, Curas, Rectores, nec Coadiutores amobiles, vt resoluunt iura & DD. relati supra num. 37. Y particularmente Seraphin. dict. decis. 1304. num. 1. in fin. & 2. donde siguiendo el mismo discurso dize. *Postremo cum Cura non possit esse penes Vicarium temporalem, neque penes Episcopum, qui licet in genere habeat Curam totius Diœcesis, non tamen potest habere curam particularem vnius parrochiæ, quia est incompatibilis cum Episcopatu, vt fuit dictum coram R. D. M. Pamphilo in vna Pampilonensi decimarum de Gongora, consequens est, vt sit penes Abbatem.* Posc. de manutentione, dict. decis. 217. num. 54. & sequen-

quentib. donde tratando este punto en terminos dize. *Et consequẽt r, quod Dominus Archiepiscopus sit manutenendus in quasipossessione deputandi Vicarium ad nutum amobilem, quod si subsisteret excluderetur penitus manutentio monialium ad earum nutum, ne dum iure pro atur, sed est contra ius expressum, quia iuxta præscriptam formã a Concilio Tridentino, & ex constitution: Pij V. ordinarij debent de parrochialibus prouidere in perpetuum, & per concursum, non autem amobiliter, aliter enim residеret Cura huius Ecclesiæ principaliter penes Archiepiscopum, qui est incapax plurium Ecclesiarum, Seraphin. decis. 1304. num. 2.* Et tandem concludit, que el conuento de Monjas, que estaua en la quasi possession de nombrar prædictum Vicarium ad nutum amobilem, fue manutenido contra el Arçobispo dela misma Diocesi.

40 ¶ Asi, que es cierto, q̃ la resistencia està de parte del Obispo, respeto que no estando vnidos los dichos beneficios a la mesa Episcopal, como queda fundado, potius, separados no es parrocho de las dichas Iglesias, ni conforme a derecho, tiene mas autoridad que dè aprouar los nombramientos de los tales Vicarios, Curas y Retores, vt declaratum est per sacram Congregationem Cardinalium, in text. dict. cap. 7. sess. 7. de reformat. relata supra num. 37. ibi. *Nec non ad eos ad quos benefficia vnita spectant, sic etiam Pius V. dict. bulla citata adens Ordinarij, vel eius Vicarij præuio examine approbationẽ necessariam esse, ex dict. Bulla Pij V.* & cum pluribus Rotæ decisionibus Hieronym. Gonçal. in regul. 8. Cancellar. num. 49. & 50. Flores Diaz de Mena, dict. lib. 1. quæst. 10. num. 26. ibi: *Et Episcopus solum debet approbare, & admiteere, & licentiam administrandi Sacramenta dare si Vicarius idoneus inventus fuerit.* Seraphin. dict. decis. 1304 num. fin. ibi: *Nõ obstat, quod post præsentationem Vicarij, & eius approbationem, quæ fit ab Abbate is mittatur ad Episcopum pro obtinenda licentia exercitij Curæ animarum, quia ex quo populus non est exemptus debet Vicarius approbari per Episcopum Ordinarium loci.* que es lo que han hecho todos sus antecessores sin cosa en contrario; con que viene a ser texto cõtra el Obispo en su formalidad y razon el dicho cap. ad decimas de restit. spoliat. lib. 6.

41 ¶ Resultat etiam la inteligencia al sagrado Concilio de Trento en el cap. 7. sess. 7. de reformatio. en que haze otro fundamento el Obispo, que tambien entendido como se deue, es texto que resiste a su pretension, y decide la materia en fauor del Marques, porque supone, que los beneficios curados que no son de la mesa del Prelado, sino que estan vnidos y anexos a otras personas, no son de la prouision del Obispo, sino de aquellos à quien estàn vnidos, a quien asimismo compete el nombramiento de los Retores y Curas, dexandole a los Obispos el cuidado de que se administren por idoneos, Vicarios etiam perpetuo

petuos, si no es, que otra cosa parezca ser mas vtil ad bonum regimem Ecclesiarum. Cuyo arbitrio no puede darle ocasion al Obispo a que oy haga nouedad ninguna. Tûm, porque las dichas Iglesias estàn bien gouernadas por Vicarios ad nutum. Tũ porque cum Vicarij perpetui non possint constitui absq; erectione tituli Vicariæ. Y esto no puede proceder en perjuizio del tercero, que tiene derecho a nombrar Vicarios amouiles, vt cõsuluit Nauarr. consil. 9. titul. de præbed. in prima impressione, num. 7. vsque ad fin. Belarmin. in eodem cap. 7. Concilij, Barbos. & Gallemart. Flores Diaz de Mena, lib. 1. variar. dict. quæst. 10. num. 44. & 47. Nicol. Garc. de benef. 5. part. cap. 9. num. 231. se contenta el derecho con que se siruan per Vicarios amobiles ad nutum, nombrados por las personas que tienen derecho a nombrarlas, per textum in cap. 7. sess. 21. de reformat. in dict. Concil. Trident. & per ea quæ tradũt omnes vbi proxime citati. De suerte, que tambien se retuerce contra la pretension del Obispo el texto in dict. cap. 7. sess. 7. de reformat. en que no haze su menor apoyo.

42 ¶ Y aunque no viene el pleito ni se sufre sobre si los nombramientos destos Curas, Vicarios y Retores, han de ser con la calidad de amobilidad ò no, si no sobre el derecho y possession de los dichos nombramientos, en todo, tambien resulta tener por su parte el Marques la asistencia del derecho, para q̃ ayan de hazerse con la calidad de amobilidad, y contra si el Obispo (en caso que lo quiera pretender) las disposiciones claras de derecho, que deciden y determinan la materia, quibus cabetur prædictas personas sic nominatas esse amobiles ad voluntatem concedentis, & ad instar præcarij, cap. cum ad monasteriũ, §. tales de statu monachorum, cap. 1. §. fin. de priuileg. lib. 6. vbi omnes, & in cap. vnic. de capell. monach. eod. lib. Staphil. de liter. grat. titul. de spectatiuis in nona forma, num. 29. Rebuf. in praxi, titul. de disp. cum irreg. fact. num. 4. & de pacif. possess. ex num. 272. & cũ. Imol. & alijs Seraphin. decis. 1304. num. 1. versic. Tertio comprobatur, & Postio, de manutent. dict. decis. 207. per totam maxime, num. 54.

43 ¶ Adeo quod, si al tiempo que el Marques haze los dichos nombramientos pusiera condicion y pacto en fauor de los nombrados que auian de ser perpetuos, y no los auia de poder rebocar, fuera contra la sustancia del mismo acto, y nulo, etiam si iuramento confirmaretur, vt per text. in l. cum præcario 10. ff. de præcar. post Archidiacon. & Ioann. Andr. in cap. præsenti, de offic. delegat. in 6. tradit Gambar. de officio legat. in reseruand. benef. num. 11. Rebuf. dict. tract. de paciffi. possess. num. 274. versi. Imó si, Abb. Hieronym. Gonçal. in regul.

gul. 8. Cancellar. gloss. 5. §. 3. num. 39. & §. 6. num. 3. & 4. & gloss. 15. num. 96.

44 ¶ Y la misma assistencia y ressistencia del derecho fauorece al Marques, y resiste al Obispo en quáto al nombramiéto de los Coadjutores que el Marques a nombrado y nombra a los dichos Curas y Retores que por enfermedad, vegez, ó ausencia no pueden seruir, ni administrar los Sacramentos, señalandoles tambien su congrua sustentacion de sus propias rétas, porq como segú lo q queda fundado, toque al Marques como a señor de los diezmos, y por los demas titulos que se ponderá huiusmodi Cura Ecclesiarum, y por esto el nombrar siruientes que lo hagan cum approbatione Ordinarij, puede nombrar todas las personas que quisiere para ello, y fueren bastantes para la buena administracion de los Sacramentos, tanto que si dexara de hazerlo, pudiera y deuiera el Obispo obligarle a que nombrasse competente numero de sacerdotes que lo hizieran, cum congrua sustentatione, ad text. in cap. sicut de supplenda negligentia Præll at. & cap. auaritiæ, & c. de monachis, de prębend. ex quibus iuribus notant Rebuf. de congrua portone, num. 15. Crescenc. decis. 1. de offic. Vicarij, Lambertin. lib. 2. par. 1. quæst. 5. dum dicit. *Patronum posse præsentare clericum, qui ad iubet Rectorem in diuinis in Ecclesia.* Seraphin. dict. decis. 1304. num. 1. prope fin. ibi: *Quinto ponderatum fuit Abbatem fuisse coactum augere seruitium, & assignare congruam, quod spectat ad Rectorem Ecclesiæ ad textum in cap. sicut, &c.* & cum Innocent. & alijs Alexand. Ludouis. decis. 370. num. 5. vbi Beltramin. lit. B. num. 11. Y vltimamente porque esta viene a ser vna question de nombre, porque estos que se nombrá con titulo de Coadjutores, son lo mismo que Curas y Retores, y a quien el Marques tiene asignados sus salarios y estipendios, y que han vsado y vsan con aprouació y licencia de los Obispos como essotros.

45 ¶ Rursus, porque aunque con lo dicho hasta aqui en la inteligencia del cap. ad decimas de restitut spoliat. lib. 6. queda bastantemente satisfecho al fundamento que del se hizo, y haze por los Abgados del Obispo, aduc, para mayor conclusió suya y euidencia de la verdad, decimos, que entre los varios entendimientos que se dá por los Dotores al dicho texto son dos, y los mas comunmente seguidos. El vno, haziendo diferencia entre la resistencia total, que el derecho haze a la possession del despojado, y la que no es total, quando videlicet, possessio est contra præsumptionem iuris, verbi gratia, in primo casu el derecho de percibir los diezmos, conferir beneficios el lego, de q es totalmente incapaz, y a cuya possession resiste el derecho totalméte, en cuya especie habla el texto in dict. cap. ad decimas,

 cum

cum similibus. Y en el segundo veluti in iure nominandi personas, vt Ecclesiastica, & spiritualia de mandato Episcopi, exerceant, seu in iure interessendi electionibus Ecclesiasticis, & similibus, de que hablan los textos in cap. cum Ecclesia sutrina, cap. quærellam, cap. cum venissent, cum similib. relati, supra numer. 33. en cuyo caso, como la resistencia del derecho no se funda en incapacidad, sino en sola prohibicion de derecho, se presume facilmente dispensacion y titulo, & sic in his casibus facilius spoliatus succurritur, quam distinctionem approbat, Dom. Couarruu. practicar. cap. 17. num. 6. & Nauarr. in cap. accepta opposit. 10. num. 17. quem refert Barbos. in l. si de vi, ff. de iudic. num. 348. & magis in specie, Pereir. de manu Reg. cap. 21. num. 10. versic. Sic patronus, Alexand. Ludouis. dict. decis. 370. per totam, vbi Oliuer. Beltram. num. 10.

46 ¶ Si en el caso presente se tratara de la restitucion del derecho de percibir los diezmos, y el Marques no fuera dueño dellos, ò de conferir beneficios Eclesiasticos, pudierasele pedir al Marques que justificara su possession con algun titiulo, ò causa, saltim colorada, porque le resistiera el derecho prætextu incapacitatis: pero no trata sino de ser restituido, reintegrado, y manutenido en la quasi possession, y derecho de presentar, y nõbrar clerigos, para que con aprobacion y licencia del Obispo, puedan administrar los oficios de Vicarios, Curas y Retores, el qual derecho y possession quamuis tendat ad finem Ecclesiasticum proprie dici potest, quòd temporale, & separatũ ab spiritualitate, quod tanquam temporale potest vendi donari, & de eo ad libitum disponi, vt considerat Lambertin. de iure patronat, lib. 2. part. 1. quæst. 7. artic. 7. Suar. tom. 2. de religio. lib. 4. de simonia, cap. 24. num. 23. Bonacin. tom. 1. titul. de simonia, disputat. 1. quæst. 4. num. 15. Garcia de benef. 1. p. cap. 2. num. 29. & sequentib. maxime, num. 37. vbi referendo decisionem Seraphini dicit: *Laicos non esse incapaces iuris præsentandi sicuti sunt ad collationem beneficiorum faciendam.*

47 ¶ Et sic nil mirum, que semejantes personas despojadas, ó turbadas en la quasi possession de presentar, ò nombrar similes seruitores ad nutum statim debeant restitui docendo de sua possessione por los textos ordinarios del despojo, y las doctrinas indiuiduales que quedan referidas supra num. antecedenti, y deuan ser manutenidos y no despojados pendente lite etiã contra Episcopum, & ordinarium, Innocent. in cap. cum venissent, num. 3. de restitut. in integrum, Alexand. Ludouis. dict. decis. 370. per totam Posc. dict. decis. 217. per totam maxime, a nu. 4. Flores Diaz de Mena, dict. lib. 1. variar. quæst. 10. per totam maxime, num. 74. ibi: *Ex quibus concludo, quod dictum monasterium*

nasterium possidet aduc dictam Vicariam, vt ad nutum amobilem, & lite pendente debet manutêeri in eius possessione. Y otros infinitos Dotores por los textos ordinarios que quedan referidos, y por el cap cō sultationibus, de iur. patronàt.

48 ¶ El otro entendimiento es quoties, aquel cui ius resistit allega no solo possesion inmemorial, sino fama de priuilegio, tunc etenim etiam stantibus terminis del dicho cap. ad decimas debet manuteneri, & ante omnia restitui; vt post plures antiquos docet Dom. Couarruu. practicar. cap. 17. num. 5. versic. Sed si dubitetur, Mascard. de probationib. concl. 1377. num. 32. Menoch. de præsumpt. lib. 6. præsumpt. 86. num. 4. Menchac. quęst. illustr. cap. 89. num. 7. & cum GilKen. & alijs Barbos. de offic. & potest. parrochi, cap. 28. §. 2. num. 52. Mastrill. decis. 31. num. 17. Borrell. de præstant. titul. 34. nu. 300. Nicol. Garc. de benef. 1. part. cap. 2. num. 41. cum antecedent & sequentib.

49 ¶ Y concluimos con el cap. ad decimas, ajustandonos a la resolucion de los que mas rigurosamente resueluen la quesstion, nempé, que para que el despojado cui ius, & eius possessioni ressistit, sea restituido y manutenido en la possession necessarium est, quod doceat de titulo, & causa, saltim colorata, porque tābien resueluen estos Dotores, quod summarie sit probandus titulus, pues si vuiera de ser plenarie, & in iudicio ordinario, nunquam similis restitutio, aut manutentio locum haberet, vt considerant Menoch. Mascard. Marescot. Gutierr. Marquesan. Riccius, & alij infiniti, quos refert & sequitur Poscius, de manutent. obseruat. 44. num. 29. & alij à nobis relati, supra in resolut. 1. fundamenti.

50 ¶ Y el Marques ha hecho demonstracion de tres titulos y causas ex quibus, y por cada vna de por si potest ei competere ius, & possessio nominandi prædictos Vicarios, Rectores, Curas, & Coadiutores para poder obtener en vn juizio de possession plenario y de propiedad. Primum est, el que resulta antecedenter, & inseparabiliter de ser el Marques dueño, y señor de los diezmos de las dichas parroquias, por bulas y priuilegios Pontificios, quo mediante fundauimus supra â nu. 36. ad Marchiones pertinere curam, & specialem prædictarum Ecclesiarum exercendam per Vicarios ad nutum amobiles ad exclussionem Episcopi, & Ordinarij.

51 ¶ Secundum per recognitionem, de que como dize el fiscal del Obispo en su peticion, que este derecho de nōbrar Vicarios, Curas, Retores, y Coadjutores amobiles potest cōsiderari de per se, & prouenire ex alia causa quam ex iure patronatus, porque es verdad segun derecho, quod potest quæri, ex

quadam onorantia, & probari possessione immemoriali, vt per text. in cap. quærellam de electione, cap. cum Ecclesia sutrina, & alijs supra relatis resoluunt Enrich. Bohic, in dict. cap. quærellam, num. 4. vbi Bald. num. 15. idem Bald. in l. 2. num. 26. C. de seruit. & aqua dum dicit. *Quod ius Canonicatus, & ius elligendi possunt esse penes diuersos.* & post Decium, Ferretum, Rochum de Curte, Lambertinum, & alios hoc in terminis obseruat Hieronym. Gonçal. in regul. mensium, gloss. 18. num. 90. & sequentib. ibi: *Aduertendum etiam est, quod quamuis parrochiani ex antiqua cõsuetudine præsentauerint Episcopo Rectorem gratum, vt illum prouideat, & semper solitus fuerit prouidere ad præces, & supplicationes illorum non propterea ex hoc competit dictis parrochianis aliquod ius patronatus, sed dũtaxat est quædam onorantia nominandi sibi Rectorem beneuolum, & gratum, vt consuluit Domin. Geminianus, consil. 45. num. 4.* idem Hieronym. Gonçal. gloss. 45. §. 2. num. 28. versic. Sicuti, ibi: *Sicuti nec sequitur, habeo ius patronatus cum ex alia ratione posit competere dicta præsentatio præter quam ex iurepatronatus, vt late tradit Rochus de Curte, de iurepatronat. verbo, competens, quæst. 25. n. 57. 58. & 59. Lambertin. in eod. tractat. lib. 1. part. 1. quæst. 10. artic. 8. num. 1. & per totum.*

52 ¶ Quod facilius procedit en los nombramientos de Vicarios para exercer la jurisdicion pedanea de el Obispo, y en virtud de sus comisiones, porque como no trate el Marques de exercer jurisdicion Eclesiastica, si no de poner personas idoneas para que con aprouacion y comision de los Obispos la exerciten, es llana la adquisicion, per præscriptionem maxime si sit immemorialis, ad quod est expressus textus in l. 1. titul. 9. lib. 3. compilat. ibi: *O si algunos señores, ò ciudades, ò villas lo ganaren por tiempo.* Auendañ. de exequend. mandat. 1. part. cap. 19. nu. 21. & 22. Couarruu. practic. cap. 4. num. 4. in fin. Bobadilla, in politic. lib. 2. cap. 16. n. 71. & 72. Gutierr. consil. 31. Garcia de nobilitat. gloss. 35. à num. 38. dum concludunt per consuetudinem quæri posse ius nominandi personas para exercer jurisdicion agena, con necessidad de que los señores y dueños della aprueuen los tales nombramientos. Quinimo quia certũ est etiam laicos posse præscribere cum immemoriali, maxime si at sit fama priuilegij iurisdictionem ipsam Ecclesiasticam exercẽdam in personas Ecclesiasticas, & in Ecclesiasticis negotijs, Barbos. de potestat. Episcop. 3. part. allegat. 129. num. 1. Pereir. de manu Reg. part. 2. cap. 6. nu. 18. Nauarr. consil. 27. de sentent. excommunicat. num. 1. Couarruu. in practic. cap. 31. n. 5. Iul. Clar. lib. 5. §. vltim. quæst. 36. num. 3. Ioann. Garc. de nobilit. gloss. 9. num. 44. & sequentib. & Carol. de Gras. de effect. clericat. effect. 1. num. 388. fol. mihi 114. Stephan. Grac.

forens.

forens. cap. 238. num. 68. Pereir. de manu Reg. part. 2. cap. 50. num. 41. & cap. 26. num. 10. & cap. 77. num. 2. late Do. Castill. tom. 5. cap. 93. §. 6. & de tertijs, cap. 12. num. 34. & 35. pater Francisc. Suarez, lib. defensionis Fidei contra Regem Angliæ, cap. 34. num. 17. Y muchos dellos dizen, que basta la inmemorial sola, sin fama de priuilegio.

53 ¶ El tercero titulo y causa es, el derecho de patronazgo porque el Marques como sucessor en su casa y mayorazgo es patron de las dichas Iglesias y parroquias, y por esta razon puede tambien competirle el nombrar los dichos Vicarios, Curas, Retores, y Coadjutores, como frutos de la possessiō y derecho de patronazgo: y de la misma suerte y con las calidades de amobilidad que hasta aqui se ha praticado por el Marques y sus antecessores, cum posint huiusmodi conditiones tanquam licitæ in limine fundationis apponi, & appossitæ præsumantur per cōsuetudinem vsumque longebum, vt in terminis resoluunt Lābertin. lib. 1. de iure patronat. part. 1. quæst. 9. artic. 3. num. 14. & quæst. 2. principali, artic. 7. Azor, institut. moral. part. 2. lib. 6. cap. 24. quæst. 5. Mastrill. decis. 31. Borrell. de præstātia, titul. 34. num. 300. Thom. Sanch. lib. 2. consiliorum, cap. 1. dubio 10. num. 9. & 10. Y el Marques Duque tiene prouado el ser patron de las dichas Iglesias, y el derecho de patronazgo ex fundatione, & dotatione, y la fama del priuilegio, en caso que sea necessario, que son las tres fuentes de donde nace, y los tres medios de cōseguirlo, y adquirirlo, interueniēte tacito, aut expresso consensu ordinarij, text. in cap. nobis, & ibi gloss. verbo, construxerit, & cap. quoniam, & ibi gloss. verbo, fundatores, de iur. patronat. cap. filijs, cap. decernimus, cap. piæ mentis, cap. monasterium 16. quæst. 7. & vtrobique DD. & cum infinitis Barbos. de vniuers. iure Eccles. lib. 3. cap. 12. â num. 61. Y presupone lo mismo por cosa assentada el sagrado Concilio de Trento, dict. cap. 9. sess. 25. de reformat.

54 ¶ Y para prouar las causas y titulos de dotaciō y fundacion, no es necessario mostrar el instrumento y escritura por donde conste; porque basta que conste por otro qualquiera genero de prouança autentica, vt cum pluribus Rottæ decisionibus, & authoritatibus, resoluit Hieronym. Gonçal. in regu. 8. Cancellar. gloss. 18. á num. 54. Nicol. Garc. de benef. 5. part. cap. 9. num. 81. & plures referens etiam Barbos. de vniuer. iur. Ecclesiast. lib. 3. cap. 12. & quod magis est, que procede lo mismo en los terminos rigurosos del Concilio de Trento in dict. c. 9. (en cuyo caso en ninguna manera estamos, vt probauimus inferius) donde dize: *Decernit sancta synodus, vt titulus iuris patronatus sit ex fundatione, vel dotatione, qui ex authētico documēto, & alijs iure*

requisitis ostenditur, no dixo, *qui ex authentico instrumento, seu authenticis scripturis*. Como en el segundo caso, quando se dio la forma de prouar el derecho de patronazgo per possessionem, & præsentationes 50. annorum, ibi: *Quam 50. annorum spacio, quæ omnes effectum sortitæ sint authenticis scripturis probentur.* Para dar a entender, que la primera causa y titulo, como cosa momentanea, se puede y deue prouar por qualquier genero de prouança autentica y aprouada por derecho, Hieronym. Campanill. in diuers. iuris Canon. rubr. 11. cap. 13. num. 410. ibi: *Non autem cum dispositione præfati Concilij pugnat quando quidem titulus iuris patronatus vigore Concilij, vel esse debet ex fundatione, vel dotatione, vel constructione, & tunc ex authentico documento probandus appellatione cuius documenti contineri, ne dum instrumenta, sed etiam testes, præsumptiones, & probationes à iure communi approbatas.* Et vlterius ibi: *Quod restringit eadem decissio, sub num. 4. procedere in ea tantum persona suspecta, quæ prætendit suam possessionem fundare in præsentationibus, vt illæ scripturis dumtaxat probentur, non autem si in titulo probeniente, ex fundatione, vel dotatione, quia probatio, tunc etiam sufficeret, eo modo quo, & in alijs non suspectis dictum est.* Por no impossibilitar la facultad de prouar los hechos antiguos, & ideó es bastante prouança la que resulta de las pruenas hechas en el pleito de los diezmos el año de 75. y las del año de 84. y las de 638. donde los testigos concluyen de oidas, con autores y segundas oidas, y los demas requisitos de la inmemorial, que los antecessores del Marques fundaron y dotaron las dichas Iglesias, y que esta memoria ha sido constante, y se ha ido deribando en todos per iura expressa, in l. 2. §. idem labeo, ff. de aqua quotid. & stiu. ibi: *Cum quæritur an memoria extet ex facto opere non diem, & consulem ad liquidum exquirendum, sed sufficit si quis sciat factum esse.* l. si arbiter, ff. de probationib. que resuelue lo mismo Paul. Castrens. in dict. §. idem labeo, ibi: *Ad probandum operis facti memoriam extare admittitur probatio de auditu, & semper allegatur, & est casu spetialis.* l. 29. titul. 16. part. 3. Nicol. Garc. dict. cap. 9. num. 38. & seq. 5. part. qui dicit hoc procedere post Concil. Trident. in dict. cap. 9.

55 ¶ Præterquam quod, que el Marques tiene instrumentos quibus probatur illa prima causa, & titulus fundationis & donationis habet enim illas probationes antiquas relatas, n. præcedenti, q̃ se sacaron delos archiuos de la Chancilleria, quæ etiam dicuntur authenticæ scripturæ, quo ad hunc effectum etiã post Concil. Tridentinum, vt cum Menoch. Monet. Campan. Viuian. Ricc. & alijs probat Barbos. dict. cap. 12. lib. 3. de vniuerso iur. Ecclesiast. num. 121. Campanill. in diuersor. iur. Canonici, dict. rubr. 11. cap. 13. num. 410. ibi: *Attestationes autem testium in actis reddactas circa probationem iuris patronatus Vniuersitatis,*

quia

quia acta publica dicuntur censeri, etiam authenticas scripturas non dubitatur, ita quod propter illa intelligatur satisfactum dicto Canoni conciliari concludit Menoch. &c. Y tambien tiene presentados los testimonios de los libros de su Contaduria, sacados por escriuano de su Magestad, por los quales consta de los situados que el Marques paga de sus rentas y diezmos para la sustentacion de las dichas Iglesias y parrochias y sus ministros, ex quibus sufficienter probatur dotatio, vt præter alios sic decissum in Rotta refert Garcia de beneffic. 5. part. cap. 9. num. 84. ibi: *Dicebant item domini satis posse dici id ius præsentandi competere capitulo Tirasonensi ex dotatione, nam cum capitulum esset Rector prædictarum Ecclesiarum, & ad ipsum propterea pertinerent omnes decimæ, cap. cum contingat, & cap. cum in tua, de decimis, & certam portionem earum, videlicet 5. partes de duodecim Ecclesijs istis assignauerint satis dotasse dicebatur, & ius præsentandi legitime acquisiuisse.* Y finalmente, tiene el Marques concluyẽtemente prouado por todas las tres prouanças de que se ha hecho mencion, estar sus armas fixadas en todas las dichas parroquias de tiempo inmemorial a esta parte, mostrando la misma antiguedad de los edificios y retablos, que es la prouança è instrumento mas viuo y firme, y que mas claramẽte prueua la fundacion y dotacion, vt cum infinitis resoluit Riccius in praxi fori Ecclesiastici, in titul. de iur. patron. num. 7. & cum alijs pluribus Barbos. de potest. Episcop. allegat. 72. num. 52.

56 ¶ Et quamuis, con la prouança ponderada en los numeros proxime precedentes, queda prouado el titulo del patronazgo del Marques, accedit aliud genus probationis, que lo haze mas euidente, nempe, por la inmemorial, con fama de fundacion y dotacion, y de priuilegio remuneratorio y competente, quæ immemorialis potest tripliciter probari. Primò, por instrumentos de presentationes quæ memoriam hominum excedant per spacium 100. annorum, & vltra ita ex Abbate in cap. nobis, num. 5. de præscript. Socin. & alijs Riccio, in praxi, de iur. patronat. num. 17. Campanill. in diuersorio iuris, rubric. 11. cap. 13. num. 405. & sequentib. Hieronym. Gonçal. in regul. 8. Cancellar. gloss. 18. â num. 44. & cum alijs pluribus Barbos. de vniuers. iur. Ecclesiast. lib. 3. cap. 12. à num. 69. Secundo, per testes qui concludant immemorialem possessionem cũ fama, & alijs circunstantijs, de quibus in cap. 1. de præscriptio. lib. 6. Tertio & vltimo, con testigos y presentationes instrumẽtales de quarenta, y a lo mas largo de cincuenta años, vt vtrumque probãt DD. vbi proxime relati in numeris citatis, & se quentibus. Y el mismo Concilio de Trento in cap. 9. sess. 25. de reformat. lo decide assi expressamente: aunque en su inteligẽcia los Abogados no vamos cõformes, y el Marqs Duque lo tiene

proua-

prouado por todos los dichos tres medios.

57 ¶ Porque es cierto que tiene presentadas y exhibidas presentaciones, con aprobaciones de los Obispos y Ordinarios de Cordoua de 138. años, pues la primera que parece es el año de 500. que se van continuando vna en pos de otra desde los años de 507. y 509. con vna circunstancia de mucha consideracion, nempé, que en todas las aprobaciones dizen los Ordinarios, que las dan atento el derecho del patronazgo del Marques en vnas, y en todas, atentas las presentaciones de los Marqses de Priego; que sola esta relacion y enunciaciō bastaua para prouança euidente del derecho de patronozgo, quando fuera necessario prouarlo, aunque no constara delas presentaciones, vt probauimus supra in primo punto num. 21. & addimus Campanill. dict. cap. 13. num. 419. & Barbos. de vniuers. iur. Ecclesiast. cap. 12. num. 98. cuya razon es concluyente, nam cum huiusmodi prouisionibus agatur deminuendo iure ordinario credibile non est, que sin presentaciones juridicas, y con fundamento de derecho de patronazgo antistites non facerent prædictas attestationes; pero estando, tambien, presentadas y exhibidas las presentaciones, en virtud de las quales se despacharō las dichas licencias y prouisiones, que son instrumentos autēticos, como tambien queda prouado supra d. n. 21. no està sugeto el punto a duda, ni a genero de controuersia: con que tābien concurren para este ganero de prouança por instrumētos, los que dexamos ponderados supra num. 55. que son de grandissimo adminiculo y consideracion.

58 ¶ Y tambiē tiene el Marques prouada la inmemorial con testigos, y en tres tiempos diferentes: el vno en el año de 575. en el pleito de los diezmos: otro en el año de 84. ante el Vicario de Estepa: otro en el año de 638. que son las tres prouanças que dexamos referidas en el primero punto á num. 10. sin que obste el dezir, que son hechas sin citacion, & coram alio iudice: porque a esto queda satisfecho, que este genero de prouança basta para el juizio sumarissimo en que estamos, vt constat ex authoribus relatis supra num. 21. fuera de que las del año de 75. en el pleito de los diezmos, fueron entre easdem partes, porque el Cabildo de la Iglesia de Cordoua q̄ litigó con el Marques, defendio el derecho de la Dignidad como cosa que le tocaua, y con poderes suyos, como del pleito parece.

59 ¶ Y si cada qual de las dichas dos prouanças en su genero de instrumentos y de testigos es perfeta, no se podra dudar de que lo sea en la tercera especie de el caso mixto de testigos, y presentaciones continuadas de quarenta ó cincuenta años, que es el tercero genero de prouança, y el mas riguroso, etiam in perso-

personis in quibus præsumitur vsurpatio, iuxta conciliarem decisionem.

60 ¶ De suerte, que si el Marques tuuiera necessidad de dar color a la possession en que ha estado, con alguna causa, ó titulo, tiene mostradas tres tan euidentes, que por qualquiera pudiera obtener en vn juizio plenario de possession, y propiedad. Y queda concluyentemente respondido al texto in cap. ad decimas de restitut. spoliat. in 6. y al sagrado Concilio de Trẽto in dict. cap. 9. quatenus requirunt ostẽsionem tituli, seu causæ iustificatiuæ possessionis. Y los Abogados del Marques aurá satisfecho el desséo a los Abogados del Obispo, que al tiempo de la vista dixeron, que desseauan ver alguna satisfacion a los dichos textos.

61 ¶ Præterquam quod, la decision del sagrado Concilio excluditur à nostro casu pluribus rationibus, aun mas indiuiduas y especiales. La primera, porque aunque el sagrado Cõcilio de Trento, por mayor fue recibido en estos Reynos de España de muchas decisiones suyas, està suplicado, y no se á obseruado, y en particular de la del dicho cap. 9. sess. 25. de reform. como lo afirma la Magestad del señor Rey Felipe Segundo, en su Real cedula del año de 1565. cuyo traslado dexamos referido supra num. 15. qua suplicatione mediante, no se deue guardar por decision legal, ni Pontificia, hasta que su Santidad mas biẽ informado, y consultado, tome nueua resolucion, vt in simili casu & decisione, resoluit Auendañ. de censib. cap. 37. num. 19. ibi: *Ergo per supplicationem ab eo proprio motu legitime interpositã suspensam esse solemnitatem illam numerationis pecuniæ, quam ipse propius motus requirebat aperte constat.* & magis in specie nouissime Salgad. in tractat. de supplicat. ad Sanctiss. 1. part. cap. 2. per totũ mixime, num. 133. cum seqq. & cap. 4. à num. 40.

62 La segunda, porque la dicha decision del sagrado Cõcilio, formalmente procede, y se deue entender en el derecho de presentar proueniente ex iure patronatus, ibi: *Sicuti legitima patronatuum iura tollere.* Et ibi: *Vt titulus iuris patronatus sit ex fundatione.* & passim per ipsum decretum. Y como queda fundado supra a num. 36. el Marques no necessitaua de valerse de derecho de patronato, aunque le tiene prouado, pues con ser señor de los diezmos, le compete antecedenter el derecho de nombrar los Vicarios, Curas, Retores, y Coadjutores, sobre cuyo nõbramiento se litiga, y con auer probado la inmemorial possession, tambien le puede competir ex quadam onorantia. Demas que solo trata el dicho decreto del derecho y quasipossession de presentar y nombrar para beneficios en propiedad y perpetuos vt in quibus institutio, & collatio præcisse necessaria est, vt pa-

tet

te ibi: *In eorum institutione violare.* Et ibi: *In benefficijs tan sæcularibus, quam regularibus, seu parrochialibus, vel dignitatibus, aut quibuscumque alijs benefficijs in Cathedrali, &c.* Et ibi: *Benefficiaque huiusmodi.*

63 ¶ Et ideò, quando se pudiesse praticar la dicha decision Conciliar, se auia de praticar en el caso en que habla de Beneficios ad quæ ex iure patronatus præsentationes fiunt, nam cum sit correctoria iuris communis minime debet ad alios casus etiam ex identitate rationis porrigi. Y mucho menos militando tan diferente razon como milita in casu nostro, l. cum quidā ff. de liber. & postum. cum alijs, l. maritus, C. de procuratorib. l. præcipimus, C. de appellat. & magis in indiuiduo, Hierony. Gonçal. in regul. 8. Cancellar. gloss. 5. §. 3. num. 35. ibi: *In alijs autem Vicarijs non perpetuis, sed temporalibus secus tenendum erit, quia talis Vicaria non datur in titulum, neque in perpetuum, sed ad certum tēpus, & sic non est benefficium Ecclesiasticum.* Y respondiendo al sagrado Concilio de Trento Nicolas Garcia de beneffic. part. 9. cap. 2. num. 290. ibi: *Domini concorditer tenuerunt, ius præsentandi competens Capitulo Tirasonensi ad Vicarias de quibus agitur non esse sublatum per Concilium Tridentinum, sess. 25. cap. 9. neque per erectionem Ecclesiæ B. Mariæ de Bordagra in Collegiatam, nam quod attinet ad dispositionem Concilij dum abrogat patronatus, seu ius præsentandi aliter, quam ex fundatione, & dotatione, hoc non procedit in casu de quo agitur, quia Capitulum Tirasonense, non habet hoc ius præsentandi ex priuilegio, sed ex dispositione iuris communis, &c.* Thom. Sanch. lib. 7. consil. moral. cap. 1. dubio 35. nu. 5. Belarmin. ad dictum cap. 9. verbo, ius elligendi.

64 ¶ De suerte, que por ningū caso puede el Obispo por el derecho de su dignidad fundar su pretension cō el decreto del sagrado Concilio de Trento, dict. cap. 9. pues en ninguna manera comprehende este genero de Vicarias y seruicios, pues siēdo temporales, no tiene mas derecho a ellos que el del examen y aprobacion, per text. in sacro Concil. Trident. sess. 7. cap. 7. de reform. in sacro Concil. Trident. & ex his quæ dicta sunt, supra num. 40. Y aun en caso que sean perpetuas, & conferantur in titulum. Y no compitiendo el derecho de nombrar a tercero, tampoco pudiera el Obispo nombrarlas ad nutum, como lo pretende hazer, iuxta text. in cap. 18. sess. 24. de reformat. pero no siendo perpetuas, como no lo son, y tocando su nōbramiento al Marques, como queda fundado, tampoco puede el Obispo entrarles por este camino ex superius fundatis, & cumpluribus Rottæ decisionibus, & declarationibus Cardinalium ad prædicta iura resoluit in terminis Nicol. Garc. dict. cap. 2. n. 291. cum seqq. p. 9.

La

65 ¶ La tercera razon es, porque el sagrado Concilio de Triento no quiso tocar en los patronazgos antiguos, quia quadraginta annis ante Concilium, estauan introduzidos y adquiridos, vt expresse constat ex dict. decreto, ibi: *Quæ vero à 40. annis citra factæ effectum, & plenam incorporationem sunt consequutæ, &c.* Quod est signum euidens, quod Concilium vul cætera iura patronatus ante 40. annos valida remanere, Nicol. Garcia de beneffic. 5. part. cap. 9. num. 124. & cum alijs Barbos. in collect. num. 88. idem de vniuers. iur. Ecclesiastico, cap. 12. num. 155. Y el patronazgo y derecho del Marques cõsta ser antiquissimo y tanto, que no ay memoria de hombres que se acuerden de su principio.

66 ¶ La quarta, porque el santo Concilio solo vino a reformar, y dar nueua forma de introducion y probança alos patronazgos de personas poderosas, y en quié se presume vsurpació por la mucha mano, y poder, quod minime applicari potest al caso presente, porque aunque los Marqueses de Priego, han sido siempre grandes señores, y de mucha autoridad, y con jurisdicion y vassallos ha sido siempre reconociendo por señores a los señores Reyes, a sus Consejos y Chancillerias y ministros: y el Concilio habla en Potentados, y que exercen jurisdicion propia, sin dependencia de superioridad, como se vé en los exéplos de las personas y familias en quien los Dotores la exemplifican, nempe Hieron. Gabr. Coccin. Puteus, Moheda. Viuian. Rottæ, quam plures decisiones Nicol. Garc. Riccius, & alij quam plures, quos refert & sequitur Barbos. de vniuers. iur. Ecclesiastico, lib. 3. cap. 12. á num. 130. que por alegar a todos los que hasta el escriuieron, omitimos hazer mas larga esta alegacion.

67 ¶ Mayormente consideradas dos circunstancias que concurren en este caso. La vna, que los señores desta casa, fueron siempre muy obedientes hijos de la Iglesia, y por sus augmentos y exaltacion de la Fé, expusieron sus vidas, y derramaron su sangre, como es notorio en toda la Christiandad, y por ello merecieron las honras y franquezas que los señores Reyes hizieron a esta gran casa, y tantas gracias de los Romanos Pontifices, y en particular las de los diezmos de las dichas parroquias. Y quien tanto procuró el augmento de la libertad Eclesiastica, y de las Iglesias, no es de creer las querrian sugetar a seruidumbres injustas, y mucho menos que por su propia autoridad, y contra su conciencia querrian tomarse la mano, quando con fundamentos juridicos, y por medios decentes y faciles, pudieran conseguir lo mismo, in dubio enim vsurpatio cum sit delictum non præsumitur, l. merito, ff. pro socio, l. penul. C. de

præscrip.

præscription. Bartol. in l. fin. num. 17. C. vnde vi, Tiraquell. de præscription. §. 1. gloss. 2. versic. Bona autem fides, Mench. plures referens, lib. 2. controuers. illustr. cap. 70. num. 2. Farinac. decis. 280. num. 2. tom. 2. nouis.

68 ¶ La segũda, que mucho menos se presume la dicha violencia y vsurpacion en Castilla donde siempre estuuo la administracion de justicia tan en su punto, maxime, siendo los Obispos de Cordoua, como han sido siempre tan ilustres y poderosos, y que en qualesquiera ocasiones se les han opuesto a los grandes señores circumuezinos, ad textum elegantem in l. non est verosimile 23. ff. de eo quod met. caus. vbi Vlpian. in hæc verba rescripsit: *Non est verosimile compulsum in vrbe eum, qui claram dignitatem habebat, cum potuerit is ius publicum inuocare, & adire aliquẽ potestate preditum, qui vtique vim eum pati prohibuisset.* tradit Innocent. in cap. 2. de alienat. iuditij mutandi causa, ibi: *Nec est verosimile eum pati violentiam in terra iustitiæ.* Tiber. Decian. cons. 18. num. 134. lib. 1. quod idem sentire videtur Barbos. de potest. Episcop. allegat. 72. num. 62. dum dicit. *Præsumptionem vsurpationis magis procedere in Italia, & quando ordinarij collatores sunt inferiores Episcopo.* Menoch. consil. 2. num. 217. cum dicit. *In his dominis non præsumi vsurpationem, nisi in subditos.* Y asi, auiendo sido los Obispos de Cordoua quien ha admitido los nombramiẽtos de los Marqueses por tantos siglos, hasta el que oy es, cuyo Prouisor y Gouernador tambien los ha admitido: que esto solo bastaua para la manutenciõ cũ suis cõfessionibus aquiescere debe-ret, l. generaliter, C. de non numerat. pecun. Gracian. disceptat. cap. 577. num. 11. Cacheran. decis. 38. num. 26. Surd. cõsil. 431. num. 30. Beltramin. ad Ludouis. decis. 336. nu. 1. Como es posible? Ni quien se persuadirà a que ningun genero de opression, ni de vsurpacion, aya sido poderoso a obligarles a tolerar possession tan larga, estando en su propia mano, & vt dictum est in labijs suis, el dexar de aprobar los dichos nombramientos.

69 ¶ Vltimamẽte, quãdo tantas razones y fundamentos no persuadieran aq̃ste punto, no se à de gouernar por la decisiõ del dicho c. 9. del Concilio de Trento, imò, que se vuiera de caminar por ella para tomar resolucion, aduc, està cumplido en todo por parte del Marques con su formalidad. Tũm, porque tiene prouado titulo de fundacion y dotacion en el modo, que tanta antiguedad permite, vt patet ex dictis supra numer. 52. & seqq. Tũm, porque asimismo tiene prouado titulo por possession, y prescripcion inmemorial por instrumentos que la prueuan por testigos que la concluyen, y por testigos é instrumẽtos simul que la hazen euidente, vt etiã patet ex dictis supra á num.

56. De

56. De suerte, que no solo ay presentaciones continuadas, admitidas y efetuadas de cincuenta años hasta el estado presente, sino de 137. que por la relacion que en ellas, y en las mas antiguas se haze del derecho de patronazgo del Marques, juntas cō las prouanças de testigos, aunque no se consideren mas q̃ por adminiculo, suponen otra infinidad de possession de el tiempo atras.

70 ¶ Quæ immemorialis præstat (como queda fundado) el mexor principio y titulo que se quiera considerar, l. 2. §. ductus aquæ, ff. de aqua quotidian. & stiu. cap. 1, de præscript. lib. 6. & facit cessare omnem præsumptionem vsurpationis, vis, violentiæ, & coactionis, etiam in subditos, & subiectos, y mucho mas in æquales, & magnates, vt optime considerant Dom. Couarruu. in regul. possessor, 2. part. §. 4. num. 5. post mediū, de regul. iur in 6. Ioann. Garc. de expens. cap. 9. num. 23. Ioan. Gutierr. lib. 3. practicar. quæst. 14. num. 20. Parlador, in sexquincenten. dif. 41. num. 17. & insuper aufert omnem materiā facultatiuam, & facit possessionem præsumi iure proprio, & necessitatem precissæ obseruantiæ producit, Rippa in cap. cum Ecclesia sutrina, de caus. possess. & propriet. Innocent. in cap. bonæ, quęst. 2. & 3. de postulat. Prælat. Rebuf. ad ll. Galias, titul. de mat. possessionali, num. 193. Mascard. de probationib. concl. 1215. num. 3. Cassanat. consil. 39. per totum maxime; num. 11. Seraphin. decis. 323. num. 3. Gonçal. in reg. 8. Cancellar. gloss. 5. §. 6. num. 37. Poscius, de manutent. obseruat. 53. â num. 20. dum concludit etiā institutione Vicarij proprij facta per Episcopum si præcesserint plures actus per longum tēporis interuallum cessare pręsumptionem facultatis, & dari manutentionem.

71 ¶ Quibus suppossitis, para la conclussion deste fundamēto, solo resta satisfazer a la vltima replica que se haze por los Abogados del Obispo, de que para la determinacion y restitucion del despojo ó manutencion que el Marques pretende, es necessario conocimiento de causa, iuxta tex. in cap. ad decimas de restitut. spoliat. lib. 6. ibi: *Nisi aliud ostendatur.* & Concil. Trident. dict. cap. 9. sess. 25. de reformat. ibi: *Reuideanutr, & examinentur.* y con citacion del fiscal de la Dignidad, iuxta decis. Seraphin. 1395. num. 6. relata á Posc. de manutent. decis. 238. n. 26. pero esto es boluerse a lo mismo sobre que ha sido la duda, y al fundamēto de los dichos dos textos referidos, queriēdo sacar de su quicio, y camino verdadero la materia del punto a que tā plenamente queda satisfecho desde el principio de este tercero punto, con que el despojo, y mas quādo es hecho por juez nulliter, & sine citatione procedendo, ha de ser restituido y purgado

do, sine causę cognitione, maxime, quando el derecho no resiste a la possession, imó assiste y resiste a la pretension del Obispo, y aunq̃ resistiera por no resistir por incapacidad, si no por prohibicion de derecho, y aunque resistiera por incapacidad, y por total resistécia de derecho, por auer justificado el Marques su possession con causas y titulos tan legitimos, y con tanta euidencia prouados.

72 ¶ Cuya ostension y demóstracion no solo ha sido bastante, pero seguramẽte podemos afirmar que ha sido superflua para el efecto de la restitucion y manutencion que el Marques pretende. Primum probatur, por los mismos textos q̃ los Abogados del Obispo alegan, que en ninguna manera requieré conocimiento de causa, ni citacion de parte, si no tan solamente se muestren las causas y titulos que justifiquen la possession, para que se vean por el juez, vt patet ex text. in dict. cap. ad decimas, ibi: *Nisi aliud ostendatur.* vbi gloss. verbo, aliud, dize: *Vt cõpositio titulus præscriptionis priuilegium, & aliud simile.* & in dict. Concil. Trident. ibi: *Hæ nihilominus* (hablando de las presentaciones) *ab ordinarijs, tanquam a Sede Apostolicæ delegatis reuideantur, & examinentur.* donde se han de notar las palabras, *ostenderit, reuideãtur, & examinentur*, que naturalmente denotan quandam certiorationem ordinarij, & examen extraiuditiale per eum faciendũ y assi no requiere ningun examen judicial, ni figura de juizio alguno, ni citacion de parte, ita Bald. in l. 3. §. si tibi, colum. 2. versic. Sed pone, iuncto versic. Sed ante, ff. de condit. ob turp. caus. Marant. de ordin. iudicior. 6. part. membr. 1. rubr. de citat. num. 20. Flamin. Cartar. in tractat. de execut. sent. cap. fi. num. 75. optime cum alijs iuribus & DD. Salgad. de protectio. Reg. 1. part. cap. 2. num. 98. & num. 137. ad hoc videndus, & ideo, auiendo visto ya el Obispo y su Prouisor los titulos de el Marques, y la justificacion tan grande de su possession antes y despues que los presentara y exhibiera por peticion, deuieron quietarse, y dexarla correr sin ponerle tantos impedimentos, y euices, como lo han hecho tantos y tan ilustres antecessores suyos, y no quererla truncar y derribar por caminos tan fuera de toda razon juridica, y de lo que los derechos disponen.

73 ¶ Y quando por ser la justificacion de el Obispo tan grande, y el zelo de boluer por la libertad de su Iglesia, y de el derecho de su dignidad tã conocido, no se quietara, y toda via quisiera hazer mayor examen de los titulos y derechos del Marques, dandole traslado a su fiscal, como en efecto se le dio, procediendo in forma iudiciali, auia de ser dexando al Marques en su quasi possession durante este examen, y hasta el tiẽpo de qual quiera determinacion que le pareciesse justa, sic declaratum

per

per sacram Congregationem ad dictum Canonem Conciliaré in Rotaque Romana pluries decissum, testantur Belarmin. ibidé verbo, ex augmento, ibi: *Si vero concessum sit, à 40. annis citra esse diligenter ab ordinario, vti delegato Sedis Apostolicæ cognoscendum.* Et vlterius ibi. *Sed interim non pribentur quasipossesione præsentandi.* Barbos. in collectan. ad dict. Concil. dict. cap. 9. nu. 88. & 89. ibi: *Iura patronatus concessa à 40. annis citra Concil. Trident. debere reuideri ab Ordinario ad effectum, vt debeant rebocari, vel confirmari.* Et vlterius ibi: *Interim dum reuidentur patronos sua quasipossessione, non esse pribandos censuit Rota in Barchinonens. prioratus 11. Maii de 1609. coram R. Coccino Decano, & in Cæsaraugustana de Mella 6. Nouembr. de 1617. coram eodem quas refert Masobrius in sua praxi.* & cum Nicol. Garc. & alijs, idem Barbos. de vniuers. iur Ecclesiast. lib. 3. cap. 12. num. 55. & sequenti. & si dici potest magis in indiuiduo, Pereir. de manu Regia, cap. 7. num. 28. ibi: *Sed statim dubitari solet supposito, quod patronus suam quasipossessioné per se, & antecessores suos ostendat Vltimumque Ecclesiæ statum, & Episcopus nihilominus instet, iubeatque vt fiscalis promotor nomine suo, & Ecclesiæ contradicat, & litem instituat, vtrum liceat tunc ad Regem conuolare: & videtur posse quia eo casu in effectu iure suo turbatur, illud enim importat quasipossessio iuris præsentandi, vt patronus qui iam præsentauit in eodem iure conseruetur.* & cap. 21. num. 10. versic. Sicque patronus ad hoc videndus.

74 ¶ Y entonces, y quando el patrono sit quietus in sua quasipossessione presentandi, podrâ proceder el Obispo ó otro qualquier Ordinario in forma iudicij, y dando traslado a su fiscal: y en este caso seràn ajustadas al derecho las dotrinas de Serafino, y Poscio de manutent. referidas supra num 71. y de los demas Dotores, que defendieron, necessariam esse formam iudicialem, & citationem fiscalis, ó quando la quasipossessió de los patronos sit dubia, & non iustificata aliquo titulo, nec numero sufficienti præsentationum in instrumentis contentarum: que es lo mismo que claramente dan por fundamento Seraphino, dict. decis. 1395. num. 6. versic. Vltra quod, y Posc. dict. decis. 238. num. 26. donde todo su fundamento es, que no constaua de la quasipossession del Duque, ad effectum manutentionis, ni concurria en ella ninguno de los requisitos del Concilio de Trento, que es lo mismo con que satisfaze a la misma decision de Seraphino Campanill. in diuers. iuris canon. rubric. 11. cap. 13. á num. 419. Y porquo los Dotores referidos no presuponé que en aquel caso los patronos litigauan despojados, como aora el Obispo quiere que litigue el Marques Duq, antes se ha de presuponer que litigauan conseruados en el vltimo estado de su possession durante el pleito, por ser esto conforme a derecho, y a la mente del mismo Concilio de Trento, vt dictum est.

Dixi-

75 ¶ Diximus etiam no solo auer sido suficiẽte la demõstracion de los titulos è instrumentos del Marques para ser restituido y manutenido incontinenti, sino abundante por dos razones ineuitables. La primera, porque el examen de los derechos de patronazgo que el sagrado Concilio de Trento manda que hagan los Ordinarios, es de los patronazgos instituidos de quarenta años a aquella parte de su promulgacion, que fue por el año de 564. no empero de los jntroducidos del tiempo atras, como lo es este del Marques Duque, a los quales dexa intactos, y a las disposiciones del derecho Comun, de quibus in textu in cap. consultationibus, de iure patronatus, cum similib. vt probatum est supra num. 65. y lo concluyen todos los Dotores q̃ dexamos alegados num. 73. en los numeros antecedentes, y siguientes a los alli citados, & addimus Farinac. decis. 4. num. 4. & 5. tom. 2. nouis.

76 ¶ La segunda, porque quando la decision del Concilio procediera en los patronazgos, y derechos tan antiguos como los del Marques Duque, vna vez examinados y reuistos por los Ordinarios, no pueden pretender boluerlos a reueer, saltim para el juizio de la possesion y manutencion, ita ex tex. in cap. quærellam, de electio. tradunt Selua de benef. 2. part. quæstio. 7. per totam, & cum alijs Hieronym. Gonçal. in regul. 8. Cancellar. gloss. 45. §. 2. num. 4. & 5. & sic declaratum fuisse per sacram Congregat. refert Ioann. á Gallemart, fol. mihi 621. num. 10. versic. An patronus, & ita decissum refert Ricc. in Curia Episcop. Neapolit. decis. 238. num. 5. & cum alijs Barbos. de vniuers. iur. Eccles. dict. cap. 12. num. 155. & sequentib. Rota, 2. part. in recent. dict. decis. 4. num. 5. idem Gonçal. gloss. 18. n. 25. & 26. idem Pereir. de manu Reg. dict. cap. 7. num. 25. 27. & 28. & Campanill. dict. cap. 13. rubr. 11. num. 424. ibi: *Itaque verba declarationis insinuant manutenendum esse quoties causæ cognitio antecessit institutionem, licet dubium aliquod præseferant probationes, & iura producta, quod neque aperte conuincant ius patronatus, neque aperte reijciant, sed pro vtraque parte pugnent rationes sat igitur est vnica præsentatione cum effectu subsequuto, constitui quem in possessione iuris patronatus atque in ea manutenendum esse, quod iure etiam defendit Gracian lib. 1. disceptat. forens. cap. 113. num. 32.* Supuesto lo qual, que dixera este autor si viera los papeles que el Marques ha presentado? Y las presentaciones continuas demas de 137. años, y algunas del tiempo del mismo Obispo que haze la oposicion, y que auiẽdose presentado ante sus anteessores el año de 95. y examinadose, dexaron correr la possesion del Marques libremente, y continuaron en la admission y aprobacion de sus presentaciones? Certo certius respondiera, que esta oposicion y contradicion, mas parecia porfia que otro respeto.

Y si

77 ¶ Y si se replicare, que no parece auer sido citado el fiscal de la Dignidad por el dicho año de 95. quando el Marques mostrô sus titulos, y el Ordinario los examinó. Esta replica duplici medio excluditur. Vno, que no fue necessaria tal citacion ni los textos, ni Derechos la requieren, como queda fundado, altero, que quando los derechos son tan claros como los que el Marques mostró, quando se requiriera la dicha citacion, pudo el Ordinario que los vio escusarla, vt cum infinitis ad propositum resoluit Salgad. de protect. Reg. 1. part. cap. 2. num. 140. Vltimo, porque si vuiesse sido necessaria esta citacion, y el dar traslado al fiscal de la Dignidad, y otra qualquiera solenidad, cô el transcurso del tiempo, y la possession subsequuta, se presume auer interuenido, y escritose in alia carta, seu papiro, y auerse perdido, vt tradunt omnes per textum in l. sciendum, ff. de verbor. obligat. & in l. qui in aliena, ff. de acquirend. hæredit. & in l. si filius familias, ff. de petit. hæredi. Banc. in tract. de nullit. titul. quib. mod. sententiæ nullæ defendi possunt, num. 28. Menchac. quæstio. illustr. cap. 64. num. 6. & alijs relatis Petrus Surd. consil. 28. num. 15. Pereir. de manu Reg. cap. 7. numer. 28. donde tratando el punto en terminos dize. *Et supposito quod post Concilium præsentauit præsumendum est omnia solemniter acta ex Abbate, Decio, & alijs, quos citat Mascard. concl. 958. num. 23. Rota, in nouis. decis. 423. maximè, in his quæ fiunt, ex necessitate officij Episcopalis in quibus non est præsumendum Episcopum negligentem fuisse, imò ex temporis legitimo cursu hæc omnia interuenisse credendum est ante quã præsentatus confirmaretur.* Con que este autor echò la llaue y cerrò la puerta a toda imaginacion contraria. Y queda este tercero fundamento ex omnibus suis partibus absolutum, y llano, que el Marques ha deuido y deue ser restituido en su possessiõ, sin mas dilacion ni conocimiento de causa.

QVARTO PVNTO.

78 ¶ En este hemos de resoluer, que ha sido y es atentado formal la inquietacion y despojo, que el Marques està padeciendo, y el no auerle restituido incontinenti, y auer diferido la reposicion, y restitucion de el despojo, el auer inhibido el Obispo, y remitido la causa al Nuncio de su Santidad, y el auer procedido è inouado el Prouisor pendiente el pleito, y el recurso por via de fuerça en esta Real Chancilleria, y aunque todo es vn procedimiento y acto continuo, para su mayor inteligencia es necessario distinguir tres tiempos. El vno, desde que el Obis-

po començò a innouar, hasta que el Marques teniendo noticia desta innouacion salio ante el apelando de sus procedimientos, y pidiendole repusiesse todo lo que auia hecho, aprouando los nombramientos y presentaciones del Marques, y prorrogando las licencias a los Vicarios, Curas y Retores que antes auia nõbrado. El otro, desde este primero tiempo hasta que el Obispo se exhoneró é inhibió de la causa, y la remitio con efecto al Nũcio de su Santidad. El tercero, desde que el Obispo partio con el pleito original a Madrid, y el Prouisor quedo solo en la jurisdicion, y gouierno de el Obispado, hasta que se truxo el pleito original a esta Chancilleria, de Madrid, y los demas autos que se hizieron ante el Prouisor en virtud de las tres acordadas. Y en cada vno de los tres tiempos es muy diferente la inspeccion, porque en cada vno dellos de por si, la fuerça es notoria, y considerandolos todos tres por vn acto continuado, tambien lo es.

Primero tiempo.

79 ¶ Cierto es, que en este primero tiempo hizo el Obispo la nouedad del despojo que quada fundado en el segũdo punto, sin citar ni oir al Marques, el qual fue atentado, vtpote factum pendente tempore ad appellandum, cap. non solum, de appellation. lib. 6. ibi: *Sed etiam ea omnia, quæ medio tempore inter sententiam & appellationem, quæ post modum intra decẽdium interponitur ab eadem contingit innouari ac si post appellationem eandem innouata fuissent.* Quod attentatum est formale, & remedio attentatorum debet reponi, como lo dize el mismo texto, ibi: *Ante omnia per appellationis iudicem penitus reuocari.* vbi gloss. verbo, ante omnia, quæ resolutio indubitabilis est, y es fuerça que la reconozcan los Abogados del Obispo, aunque niegan la aplicacion al caso deste pleito, por tres razones. La vna, porque dizen q̃ el Obispo procedio extrajudicialmẽte, y en los actos extrajudiciales, ni ay atentado, ni se dà dellos apelacion formal, iuxta textum in cap. constitutio 41. cap. vt circa, de election. lib. 6. cap. constitutis 4. de appellat. vbi Abb. Couarruu. practic. cap. 24. n. 5. Marescot. lib. 2. cap. 64. num. 20. cum sequentib. & alij passim. La segunda, porque quando cesara la primera, la apelacion la auia de auer interpuesto el Marques dentro de diez dias, como lo dize el mismo texto in verbis supra relatis, y el cap. cõcertationis, de electio. lib. 6. La tercera, porque el Obispo aũ no ha determinado, ni proueido nada cerca de la reposicion que el Marques Duque interpuso ante el. A cuyas razones y fundamentos viene a reduzirse la dificultad del atẽtado en el dicho

prime-

primero tiempo, la qual cesa y se satisfaze por razones claras y euidentes.

80 ¶ La primera, porque la essencia de los actos extraiudiciales, no se conoce solo del modo de proceder, taliter, que quoties extraiuditialiter procedatur, se diga que el acto es extra judicial; segun lo qual, será acto meramente extrajudicial, quãdo lo haze y executa qualquiera persona, ó comunidad a quien toca el hazerlo sin tener jurisdiciõ, ni ser necessaria para el exercicio del tal acto, como en la especie del texto in dict. cap. constituti 41. cap. vt circa, de election. lib. 6. cap. constantis 4. de appellat. cum similib. que proceden en elecciones, y otros generos de actos meramente extrajudiciales, & qui sine iurisdictione debent, & possunt expediri iuxta omnium intelligentiam, & resolutionem, maxime Salgad. de protectio. Reg. 2. part. cap. 13. per totum. Y como los Dotores en los dichos textos, y tambien el mismo Salgado resueluen, non alteratur eorum natura extrajuditialis, donec ad sit contradictio iudicialis, quia tunc eorum natura alteratur, & mutatur, iuxta iura in cap. cum sit Romana, de appellat. cum similib. inferius referenda.

81 ¶ Pero quando el derecho y acto es de tal naturaleza que segun derecho no se puede expedir ni resoluer sin orden judicial, y el juez que tiene jurisdicion procede sine ordine iuditiario, este no se puede llamar propiamente acto extrajudicial, sino secundum suam propiam naturam iudicial, expedido y executado extrajudicalmente, & sine iudicio, ex expresso textu in cap. conquerente 7. de restitut. spoliat. donde hablando con el Arçobispo Cantuariense dize. *Conquerente nobis Renald. clerico accepimus. quod ipsum Ecclesia de Vbefort. sine iudicio spoliasti.* iunctis verbis sequentibus ibi: *Restitutione autem facta si quid aduersus eum super præscripta Ecclesia proponere volueris coram Exonensi Episcopo delegato à nobis, per te, vel per sufficientem responsalem cum eodem Renald. ordine iuditiario poteris experiri.* quibus verbis iuncta gloss. verbo, experiri, duo dantur expresse intelligi vnum, que el Arçobispo deuio proceder judicialmente cõtra Renaldo que estaua en possesion de aquella Iglesia, alterum, que faltando a esta obligacion procedio extraiuditialiter, y le despojô iuris ordine prætermisso. De que se concluye, que no porque el Arçobispo procediesse extrajudicialmente, deuiendo proceder iuris ordine seruato, el acto perdio su naturaleza de judicial: y por esto el Romano Pontifice mandó que se repusiesse, y se expidiesse, y executasse judicialmente.

82 ¶ Cuius pulueris seu farinæ est, el procedimiẽto de el Obispo de Cordoua, porque siendo sabidor de la possession de el Marques por los instrumentos y papeles que se le auian mos-

trado, y por las prouisiones que sus mismos Prouisores y Gouernadores auian aprobado desde el año de 35. deuio citarle para tratar de inquietarle en ella, aunque no fuera posseedor con tan justos titulos, sino intruso, como queda fundado en la resolucion del tercero punto, & per textum in cap. licet Episcopus de præbend. lib. 6. & post Abbatem, Felin. & alios tradit Flores de Mena, quæst. 4. à num. 22. & à nu. 41. Seraphin. decis. 817. num. 1. Nicol. Garc. de benef. 6. part. cap. 2. num. 106. & 110. Poscius, de manutent. decis. 103. â num. 6. Salgad. de protect. Reg. 2. part. cap. 13. à num. 63. vsque ad 72. de que resulto el despojo, de que condena y nota al Arçobispo el Romano Pontifice, in dict. cap. cóquerente, y dize, quod statim, & anteomnia debet restitui sine aliqua causæ cognitione, iuncta gloss. verbo, si est ita, ibi: *Sed quare dicit si est ita nunquid debet ipse cognoscere de facto suo? Respondeo, non quia cum de facto suo debeat esse certus super hoc nullam habet cognitionem.* Et ibi: *Sed in hoc vt quod iniuste fecit emēdet defertur eidem supra de rescript. cap. ab excommunicato.*

83 ¶ Y assi como lo hecho por el Arçobispo in dict. cap. conquerente fue nulo y atentado, tambien lo es lo hecho y executado por el Obispo de Cordoua, que procedio a su imitació, sine citatione, & non seruato iuris ordine, & ideo interposita appellatione statim remedio attentatorum venit reuocandum, iuxta textum expressum in cap. exhibita de iudicijs, textus, & quæ ibi notantur in cap. á collatione, de appellat. lib. 6. & cum Ægid. Bos. & alijs Lancellot. de attentat. 2. part cap. 11. num. 24. vbi si pendente termino ad appellandum capta sit possessio attentatam esse, defendit Menoch. de recuperand. possess. rem. 8. á num. 3. Sccac. de appellat. quæst. 17. limitat. 6. membro 6. à num. 65. & cum Bald. in cap. ex conquestione, Ias. & alijs eleganter Hieronym. Gonçal. in regul. 8. Cancellar. gloss. 9. §. 1. de nullit. & attent. num. 222. & seq. ibi. *& non possit fieri effectualis collatio, nec tradi possessio beneficij pendente termino ad appellandum, neque appellatione pendente alias omnia erunt attentata, & nulla.* Salgad. de protect. Reg. dict. 2. part. cap. 13. desde el num. 66. qui nu. 137. dicit. *Appellationem ab huiusmodi actibus vtrumque effectum habere.*

84 ¶ La segunda razon con que se desuanece la dificultad de este articulo es concediendo (sine præiuditio veritatis) que el Obispo procedio proprie, & vere extraiuditialiter en el primero tiempo: porque aunque esto fuera assi, y lo sea tambié que de los actos extrajudiciales non detur vera, nec propria appellatio, negari tamen non potest, posse ab actibus extraiuditialibus appellari. Y que esta apelació respeto de hazerse in causa in iudicio nondum introducta, propriamente se llama prouo

catio

catio ad causam incipiendam; & præuia citatio ad litem incoãdam, ita quod ab ea iudicium incipere dicatur, cap. cum sit Romana 5. de appellat. vbi Innocent. nu. 1. & alios plures allegans Scacc. de appellat. quæst. 2. cap. 2. num. 33. versic. At appellatio, vbi plures refert.

85 ¶ Por cuyo efeto resulta, que luego que el que se siẽte agrauiado de algun acto extrajudicial, accedit ad iudicem, & appellationem interponit, todo lo hecho extrajudicialmente viene a resoluerse en vna simple citacion, y a darse principio al pleito, como lo resueluen los Dotores referidos in numero præcedenti, y Lancellot. de attentat. 2. part. cap. 4. in præfat. nu. 200. y 204. Paul. Castrens. consil. 3. num. 2. versic. Secundo principaliter, volum. 2. Salgad. de protect. Reg. 2. part. cap. 13. num. 20. Y tambien obra auer de quedar defendido el apelante, y sin genero de opresion, ni agrauio in eo a quo appellauit, que es lo que considerô doctamente, Philipp. Franc. in c. 1. sub. nu. 4. versic. Vltimo tene menti, & in cap. bonę memor, 51. num. 29. & num. 31. de appellat. Scacc. eodem titul. quæst. 17. limit. 47. membr. 2. num. 15. ibi: *Quia appellatio extraiuditialis non suspendit facultatem competentẽ ipsi parti in alijs; satis enim est, quod defendat appellantem ne opprimatur in eo a quo appellauit.* & mirabiliter Pereir. de manu Reg. cap. 22. num. 16.

86 ¶ Cuia resolucion quedarâ mas bien entendida, y aplicada al intento de que se trata, con la supõsicion de dos casos El vno, pongamos que el Obispo aduirtiendo como deuia aduertir, que el Marques deuia ser citado antes que inquietado en su possesion, le vuiera mandado citar, y justificar su derecho, ó que el Marques con la noticia que tuuo de que el Obispo difficilis redebatur ad concedendas prouisiones; pero antes que tomara ninguna resolucion, saliera ante el apelando, y pidiendo le conseruasse en su possesion, y no hiziesse nouedad. Y sin embargo della el Obispo executara y hiziera lo mismo que auia hecho antes, hoc est, no admitir como no admitio las presentaciones del Marques, y despachando nueuas prouisiones iure propio, y sin atencion a las nominaciones y presentaciones del Marques, clara cosa es, que en este caso el atentado era conocido, porque todo lo hecho contra huiusmodi appellationem extraauditialem intimatã iudici attentatũ formale est, vt notãt Franc. Abb. Decius, Villalobos, & alij relati à Lancellot. de attentat. 2. part. cap. 12. limitat. 3. num. 10. & seqq. ibi: *Et propterea si iudex post, & contra huiusmodi appellationem auferat possessionem appellanti, etiam ant quam inhibitus fuerit talis actus dicitur attentatus, vt in vna conchensi, &c.* Cæsar contard. in l. vnic. C. si de momentan. possess. limitat. 25. num. 16. Scac. de appellat. quæst. 2. num. 35.

cum sequentib. & quæst. 17. limitat. 47. memb. 2. num. 15. Cã cer. 1. tom. variar. cap. 17. num. 6. ad hoc videndus. Y aunq̃ por la resolucion deste primero caso habeamus intentum, reser uamos su aplicacion para el segundo tiempo, en que pretendemos que tambien el Obispo cometio atentado, y passamos a la proposicion del segundo caso de que nos pretendemos valer para este primero tiempo.

87 Y no podemos exemplificarlo mexor que enel caso sucedido con el Obispo de Cordoua, en que quando el Marques con la noticia que tuuo de la inouacion de no auer querido prorrogarles a los Curas, Vicarios, Retores y Coadjutores las licencias para vsar sus oficios, ni admitir los nueuamẽte nombrados, y de q̃ auia despachado nueuas prouissiones iure proprio, y sin atencion a sus nombramiẽtos, salio ante el, y apeló de todo ello, quo in casu, la dicha apelacion obró el efecto suspensi uo y retroactiuo, y constituyò el negocio enel estado que tenia antes que la turbacion y despojo se vuiera causado, alias enim, el Marques no podia quedar indemne, ni sin opression alguna, que es el efecto propio de la apelacion extrajudicial en aquello mismo de que se apela, gloss. celebris in cap. fin. de testib. & c. licet, versic. Conualescat, de sentent. excommun. in 6. per tex. in l. furti, §. 1. de his qui notant. infam. obseru. Cuiac. lib. 17. obseruat. cap. 70. & cum alijs Ioann. Baptist. Cost. in tracta. de retr. tract. cap 8. casu 8. per totum maxime, numer. 3. & 12.

88 ¶ Y generalmente hablando, procede lo mismo en todos los actos y agrauios que el juez haze extrajudicialmente, & nulliter procedendo absque citatione partis, que la apelacion en estos actos tiene los mismos efectos que la apelacion judicial iuxta textum in cap. concertationi 8. de apellat. in 6. vbi gloss. & DD. communiter Cæsar Contard. in dict. l. vnic. C. si de momentan. limit. 25. per totam, Scacc. de appellat. cap. 2. quæst. 1. num. 34. & quæst. 17. ampliat. 16. num. 33. & seqq. Ioann. Garc. de nobil. gloss. 5. á num. 11.

89 ¶ Tertia ratio, & qua excluditur difficultas, es porq̃ el Marques interpuso sus apelaciones de los agrauios que el Obispo le auia hecho legitime, & intra tempus á iure constitutum id est intra decendium a die scientiæ, como lo dize en su primero pedimiento, a que se deue estar mientras no se prouasse lo cõtrario, dict. cap. concertationi, de appellat. lib. 6. Y para que se vuiera prouado desta ciencia antes de los diez dias de la interposicion desta apelacion, era necessario que al Marq̃s se le vuieran hecho saber los procedimientos del Obispo per intimationem personalem, aut per ostensionem de los instrumẽtos y prouisio-

uissiones que le pudieran prejudicar, tunc enim scientia esset specifica, & nocibilis ad transcursum decendij, vt optime decla rat Bald. in cap. venientes, num. 2. de iur. iurand. gloss. & DD. in l. creditor, §. iussus, ff. de appellat. Lancellot. de attentat. 2. part. cap. 12. limit. 50. num. 169. & sequentib. qui nu. 172. inquit. *Quod ex eo comprobari posse videtur, quod post gloss. & DD. in l. creditor, §. iussus, ff. de appellat. & Decius consil. 34. colum. 2. versi. Secundo hoc in simili ponit, Aymon, consil. 425. sub num. 61. lib. 3. quod isti decem dies non currunt ante notificationem sententiæ etiam si quis fuisset personaliter citatus ad audiendam sententim.* Peregrin. de fideicomm. artic. vltim. num. 54. Pereir. de manu Regia, cap. 22. num. 18. & 19. Cancer. variar. resolut. 1. tom. cap. 17. num. 4. Salgad. de protect. Reg. 2. part. cap. 2. à nu. 68. vidend. Barbos. in collectan. ad text. in dict. cap. concertationi, de appellat. lib. 6. cō lo qual este no es punto que tiene dificultad, ni se puede ni deue instar mas en el.

90 ¶ La quarta y vltima razon, y con que cesa toda dificultad en quanto a este primero tiempo es, porque lo que importa para el intento que se lleua, viene a ser, que el Obispo aya cometido atentado iudicialiter, siue extraiuditialiter, procediē do sine citatione, & in ordinate, quod mediante appellatione remedio attentatorū per superiorem possit, & debeat reuocari, que es lo que hasta aqui se ha apoyado y fundado, & quod præstat ansam para el remedio de la fuerça, de quo in resolutione vltimi puncti, non vero, que el Obispo aya proueido, ô dexado de proueer en quanto a la reposicion del atentado que pidio ante el, porque el pedirlo el Marques fue voluntario, como tambien el proueerlo el juez, a quo, ad meliorem & faciliorem exitum appellationis, per expressum textum in cap. cum teneamur de appellat. esto sine præiutio iurisdictionis iudicis ad quem ne que in detrimentum appellantis, vt in terminis resoluit Franc. in cap. cum cessante, num. 14. & 16. de appellat. & cū alijs Lācellot. de attent. 2. part. cap. 12. limit. 4. num. 1. & sequentib. maxime num. 7. & num. 27. ibi: *Vt illa procedat quando ipse appellans contentaretur, quod iudex a quo expediret tendentia in faciliorem exitum appellationis, secus si contradiceret, & ita procedat, text. in cap. si a iudice, de appellat. in 6. &c.* Et ibi: *Declara eandem regulam, vt iudex a quo possit expedire tendentia in faciliorem exitum appellationis dummodo de causa appellationis non cognoscat, vt declarant DD. præsertim Francus in dict. cap. cum teneamur, in princip. de appellat.*

91 ¶ Præter quam quod, como prouaremos en el segundo y tercero tiempos el Obispo y Prouisor prosiguieron y procedieron de tal manera, que quando se necessitara de que ayan proueido autos confirmatiuos de la dicha perturbacion y despojo,

pojo, ó de negatiuos posſitiuamente de la pretenſion del Marques, ſe ponderarán, no vno, ſino muchos.

Segundo tiempo.

92 ¶ Este ſegundo tiempo comiença deſde que el Marques Duque ſalio ante el Obiſpo apelando de ſus procedimientos, y pidiendole los repuſieſſe vna y muchas vezes, y admitieſſe ſus nombramientos y preſentaciones, y deſpachaſſe las prouiſsiones a las perſonas nombradas, cō las clauſulas ordinarias, de que reſultó dar traslado a ſu fiſcal, y inhibirſe del conocimiē to de la cauſa, y remitirla al Nuncio de ſu Santidad ſin embargo de las apelaciones interpueſtas por el Marques, cō que ſe verifica el atentado que ſe va fundando multipliciter.

93 ¶ Primó, porque no es coſa que recibe duda, que deſde entonces aora ſe ha ſeguido la dilacion en la reſtitucion del deſpojo, y en dexar al Marques en ſu quieta y pacifica poſſeſsiō pues haſta aora ni ſe han admitido ſus nombramientos y preſentaciones, ni deſpachadoſe las prouiſsiones con las clauſulas ordinarias, cuya dilacion obra dos efetos. Vno, confirmaciō del deſpojo, y turbacion de la quaſi poſſeſsion, en caſo que lo aya, porque como el dicho deſpojo tiene tracto ſucceſsiuo, y ſe va cō tinuando, todo el tiempo que ſe dilata la reſtitucion con ſciencia del, ſe và continuando, ita mirabiliter cum Lapo, & aliis Lā cellot, de attentat. part. 1. cap. 1. de attentat. à iudice, num. 49. cum ſequentib. Statil. Pacif. de ſaluian interdict. deciſ. 261. n. 12. quem ſequitur Oliuer. Beltramin. in additionibus ad deciſ. 336. Alexand. Ludouiſ. El otro, que quando el deſpojo no viniera ya cauſado y formado, eo ipſo, que el Marques Duque hizo preſentacion de ſus preſentaciones y nominaciones, y el Obiſpo dilató el admitirlas prædictum ſpolium committeretur por lo que queda reſuelto en la reſolucion del ſegundo punto, y reſuelue en terminos Pereir. de manu Reg. cap. 7. num. 29. in verſic. Epiſcopus confirmationem diſtulit. Salgad. de Reg. protect. 3. p. c. 13. n. 67.

94 ¶ Y en qualquiera de las dichas dos cōſideraciones, viene a ſer atentado formal, non ſolum lite pendente, porque como dexamos fundado por la comparicion y opoſicion del Marques ſe començó el pleyto, quod omni iure prohibitum eſt, vt per text. in cap. 1. vt lite pendente, vbi gloſſ. verbo Crucem, reſoluunt Lancellot, in loco citato, num. præcedenti, & 2. part. cap. 4. in præfat. num. 546. & declaratione 4. num. 1. & 2. Capitius deciſ. 189. per tot. maxime num. 3. Gracian. diſcep. for.

cap.

cap. 114. num. 8. Salgad. vbi proxime, num. 77. Verum etiá post appellationem interpossitam, pues el Marques apelô vna y muchas vezes, y sin embargo se ha diferido la reposició y restitucion, que obra, ò confirmationem spolij executi, aut nouum spoliũ, y todo despues de las dichas apelaciones, quod efficit dictum attentatum, por los fundamentos de quibus supra num. 86. Y porque en estas materias que tienen tracto successiuo in quocumque tempore quo appellatio interponatur, intelligitur proposita intra decendium, & eundem effectum operatur, Pereir. de manu Reg. cap. 22. num. 19. versic. Explicabis rursus, & cum Bald. Speculat. & infinitis alijs tradit Salgad. de protect. Reg. 2. part. cap. 4. à nu. 228. bene Cancer. lib. 3. variar. cap. 4. num. 96. vbi tenet quod continuando committitur attentatum, subtiliter docuit Bald. in cap. cum M. de electione, sub num. 8. & in l. si vis eius 15. num. 1. C. de probationib. qué sequitur Vbesemb. consil. 43. à num. 4. volum. 1.

95 ¶ Lo segundo, porque la materia del despojo y atentado es tan priuilegiada, quod illico, & ante omnia debet reponi, & purgari, sin que el juez (constandole dello como le cóstó al Obispo, pues su hecho propio no lo pudo ignorar, ex dict. gloss. in cap. conquærente, de restitut. spoliator. & similibus supra relatis) se pueda diuertir ni apartar a otro genero de determinacion ni procedimiento, si no es a hazer la dicha repossició ni a dar traslado, como el Obispo lo dio a su fiscal de hecho, y aun passó mas adelante, inhibiendose de el conocimiento de la causa, para escusarse de no hazer la dicha repossicion, y aun cóstituyendose en estado suo videri de no poderla hazer, porque esto obra exhonerarse del conocimienco de vna causa, vt probant iura & DD. referendi in num. sequenti. Y este auer dilatado el Obispo la determinacion pedida por el Marqs, y auer puesto los demas obices a la dicha determinacion, redunt omnia retroacta attentata, & nulla, como lo consideraron doctamente Ioann. Andr. & alij, quos refert & sequitur Sigismun. Scacc. de appellat. quæst. 17. ampliat. 16. num. 46. & limitat. 6. membro 7. num. 19. 20. & 21. & num. 122. & 126. omnino vidédus Salgad. etiam videndus de protect. Reg. 3. part. cap. 13. nume, 67. 69. & 77. Pereir. de manu Reg. cap. 7. num. 29 post mediũ, dum dicunt per iudicé superioré posse, & deberi reuocari huiusmodi attentata, & purgari spolium.

96 ¶ Tertio modo prædictum attentatum ostenditur, de auer el Obispo inhibidose del conocimiento de la causa, y remitidola al Nuncio de su Santidad, executando su auto de remission sin embargo de las apelaciones del Marques, que de derecho tienen ambos efectos suspensiuo, y debolutiuo, iuxta tex.

 in cap.

in cap. ex parte, de appellat. gloss. in authent. habita, C. ne filius pro patre, & cum alijs iuribus Scacc. de appellat. quæst. 17. limit. 6. memb. 7. num. 47. & limit. 47. num. 174. Ioann. Garcia de nobilit. gloss. 1. num. 25. Salgad. de protect. Reg. 1. par. cap. 3. per tot. & 3. part. cap. 18. num. 53. Y la razon es, porq̃ como no pudiera quitarsele la primera instancia al Obispo, eo inuito secundum ius commune, & maxime post Concil. Tridẽtin. in cap. 20. sess. 24. de reformat. Salgad. de supplic. ad sanctissimum, 2. part. cap. 5. §. 4. Ripol. var. cap. 2. num. 8. & sequentib. eodem modo, no pudo el exhonerarse de la causa inuitis partibus, desaforandolas por este medio, que es en lo que se fundan los Dotores referidos, vbi proxime, & considerat elegã ter Salgad. de supplic. ad sanctis. vbi sup. á num. 12.

Tercero tiempo.

97 ¶ El atentado deste tercero tiempo es tan notorio, y facil de prouar, que no necessita mas de assentar por llano como lo es, que el Prouisor quedando por ausencia del Obispo cum plena iurisdictione, y auiendosele pedido tambien que repusiesse por parte del Marques, repitiendo ante el las mismas apelaciones que se auian interpuesto ante el Obispo, y requeridosele con las prouisiones acordadas de la Chancilleria, y aun otorgado las apelaciones a las partes, como assentò el Relator acompañado, y se ajusta al hecho, procedio adelante con la innouacion y continuacion de la turbacion y despojo de el Marques, como se manifiesta de auer dado licencias y comissiones a los que oy vsan los oficios de Vicarios, Curas y Retores de las Iglesias de las dichas villas, mandandoles pena de excomuniõ latæ sententiæ, que no declarassen ni dixessen a persona alguna la calidad con que las dichas licencias y comissiones se les auiã dado, como ellos mismos lo han declarado en los testimonios que se presentaron, y de auer dado comissiones para velar y desposar, y administrar los santos Sacramentos, por escrito a los mismos clerigos, tanquam ipsis, & non tanquã Rectoribus, & Vicaris potius suppresso nomine Rectoris, & Vicarij, como tã bien consta de los testimonios que se han presentado y traido a la Chancilleria en virtud de las dos acordadas vltimas.

98 ¶ De que resulta el dicho atentado. Tûm, quia factũ & executum est lite pendente. Tûm, quia factum, & executum est post appellationes interpositas. Túm, quia factum, & executum est recursu pendente per viam violentiæ in hac Cancellaria quo pendente, y en tribunal tan supremo, y a quien tanto

respe-

respeto y veneracion se deue, no pudo proceder adelãte el Prouisor, sed patienter spectare, cap. tuam, de ordine cognit. cap. lator qui filij sint legitim. cap. pastoralis, de offic. delegar. cap. vt nostram, de appellat. & videtur, expressa l. 36. titul. 5. lib. 2. recopil. in fin. qua probatur vt iudex Ecclesiasticus interdũ debeat super sedere, & sic resoluit in terminis Ceuall. 2. part. de las fuerças, quæst. 14. à num. 42. & vniuersalis praxis omniũ supremorum tribunalium passim nos docet.

99 ¶ Et quod magis est, que el atentado de este tercero tiempo, no solo influye nulidad en lo que hizo el mismo Prouisor, sino in omnibus antea factis, & executis: porque como todo el hecho de los tres tiempos sea successiuo, y en realidad de la verdad, conexo, y en la sustancia, indiuiduo, pues viene a ser el sustentar vna perturbacion y despojo hecha contra el Marq̃s, el efecto del atentado, corresponde a la causa, & inficit in vniuersum, como ya queda fundado en el segundo tiempo, & addimus quæ per text. in l. 1. C. si vnus ex pluribus, & in cap. super eo, de appellat. in 6. & vltra ordinarios ibidem tradunt Menoc. Scacc. de appellat. & alij quos refert & sequitur Salgad. de protect. Reg. part. 3. cap. 15. à num. 38. & Pereir de manu Regia, cap. 22. num. 19. & 20. Consque, aunque en los dos primeros tiempos el atentado no fuera tan formal y preciso, lo hecho y executado en este tercero tiempo, lo vuiera calificado y formado, para que todo ello remedio attentatorum, se pudiesse remediar, y mandar reponer.

Sobre la recusacion.

100 ¶ Hallanse conuencidos el Obispo y sus Abogados con la justificacion del atentado que resulta prouado por parte del Marques, y quieren euadirse del riesgo que les amenaça, y sacar el negocio de la proteccion y amparo de la Chancilleria, con el pretexto de la recusacion del Obispo y su Prouisor hecha assi por parte del Marques Duque, como por parte del fiscal de la Dignidad, quiriendo dar a entender (y poniendo en ello todo su conato) que mediante ella quedaron el Obispo y Prouisor ligadas las manos para no poder reponer, y en su voluntad y libre aluedrio el exonerarse de la causa, como lo hizo el Obispo, y remitirla al superior, por algunos textos y consideraciones, de quibus sigilatim inferius, como si hablaran con tribunal en quien fuera possible caer ignorancia de algun derecho, ò el hecho del Obispo y Prouisor no viniera la cara tan descubierta, dando a entender auer sido sus intentos, & vno juzgarse con

potestad

potestad y jurisdicion para turbar al Marques en su possession tan antigua como lo han hecho a su mano: el otro esconderla, y abdicar de si la jurisdicion para no deshazer ni reponerlo qne han hecho, y imposibilitar por este camino al Marques, paraq̃ no pueda topar con remedio que le ampare y defienda, a que si se diesse lugar, el Obispo saldria con su intento, y a su exemplo los demas juezes Eclesiasticos, y viniera a ser ocioso y abundante vn remedio tan santo y saludable como el de la fuerça. Y aunq̃ con auer conocido estos intẽtos, pudieramos escusar otros fundamentos para excluir el que se haze en la dicha recusacion, ex abundanti, se excluye por otros muchos medios.

101 ¶ El primero es ineuitable, trayendo a la memoria lo que dexamos fundado en el primero tiempo de los atẽtados, nempè, que el atentado en aquel primero tiempo, no pende de que el Obispo y su Prouisor prouean, ò dexen de proueer circa repossitionem, sino de lo hecho y executado por el Obispo, nulliter, & sine iudicio procedendo: y assi como sin mas requisito que auer interpuesto el Marques su apelacion de todo ello recurriendo al superior, podia y deuia reuocarse por atentado, pari pasu a la Chancilleria por el remedio de la fuerça, como se fundará en la resolucion del vltimo punto.

102 ¶ Y lo mismo procede respeto del segundo tiempo, en que se insistio que el Obispo repusiesse, y dexasse al Marques en su possession quieta y pacifica, porque (como tambien dexamos fundado supra à num. 90.) no fue preciso que el Marq̃s lo pidiesse ante el Obispo, ni que el Obispo lo determinasse, sed tantum ad faciliorem expeditionem appellationis, y sin que el Marques fuesse visto renunciar el remedio del superior, ni causar instancia ante el Obispo, ni el Obispo pudiesse prejudicar en nada la jurisdicion del superior, ni alterar la naturaleza del atẽtado ya cometido, assi que ni el pedimiento ni la dicha recusacion aliquid possuerunt in esse.

103 ¶ Et maiori ratione procede la dicha consideracion en el tiempo tercero que es el del Prouisor, ex eisdẽ rationibus, & alia vrgentiori, porque si el fundamento del Obispo y sus Abogados consiste en que respeto de la recusacion manus eorum ligatæ fuerunt, con que quieren dar color a la remission que el Obispo hizo, preguntamos al Prouisor, que en que se fundó en inouar, y dar las prouissiones de Vicarios, Curas y Retores por los medios que quedan ponderados, non solum lite pendente, & post appellationem, & recusationem interpositam, sino tã bien post remissionem factam per Episcopum? De que se colige con euidencia, que el Obispo y Prouisor siempre se quedaron con las manos y el arbitrio libre para obrar contra el Marques,

y solo

y solo le procuraron embaraçar para no proueer nada en fauor suyo, reconociendo, que qualquiera determinacion que vuiessen de hazer, deuia ser en su fauor. Y este es vn discurso tan natural y tan euidente, que no parece recibe duda.

104 ¶ Otro medio (& quo euidentius excluditur la dicha oposicion) es ex suppositione, de que los pedimientos del Marques vuieran causado instancia coram Episcopo, & eius Vicario, y se deuiera tener consideracion y atencion a ellos, y a la recusacion, para la calificacion del atentado, en que pretendemos consiste la fuerça: porque, ó se atiende a la recusacion interpuesta por el Marques, del Obispo y su Prouisor, ó a la que interpuso el fiscal de la Dignidad de los mismos, dando por causa para la vna, ser estos derechos tocãtes a la Dignidad Obispal y para la otra el parentesco y amistad entre el Marques y el Obispo. Y a qualquiera de las dos que se atienda, ya ambas juntas, es cosa indigna de ponderacion en qualquiera tribunal, y mas en el de la Chancilleria, dõde tan entendido està este pleito, y la administracion de la justicia corre atendiendo siempre a la verdad.

105 ¶ Si a la recusacion del Marques, porque no fue absoluta, sino para todo lo demas que no concerniesse al articulo de la reposicion, y manutencion del Marques, como de su formal proposicion consta, y assi fue justa, y con justa causa, pues lo es el litigarse sobre derechos pertenecientes a la dignidad, vt tradunt omnes in l. vnica, C. ne quis in sua causa, & in cap. cũ venissent de iudic. & infinitos referens Surd. consil. 50. per tot. maxime, num. 11. & 17. Late Bobadill. lib. 2. cap. 17. nume. 132. & in alijs pluribus locis, Salgad. de supplicat. ad Sanctiss. 2. part. cap. 5. §. 1. num. 17. cum sequentib. Y se pudo poner limitada ad certos articulos, mayormente siendo diuiduos, como los que consideraron los Abogados del Marques quando la propusieron, preuiniendo no se arrojasse el Obispo por medio de su fiscal a introduzir vn juizio possessorio formado, ó de propiedad, como lo dio a entender con el nombramiento que hizo de fiscal, y la peticion que el fiscal dio introduziendo el derecho de la propiedad, con que el Obispo consensu Marchionis, quedô con jurisdicion, y pudo y deuio proceder en el dicho Articulo exceptuado de la dicha reposicion, y ligadas las manos para en todos los demas articulos, limitata enim causa, limitatos producit effectus, l. in agris, ff. de acquirend. rerum domin. & in propria specie Rebuf. in constit. Regni Galli. tom. 3. de recus. artic. 8. gloss. vnic. ibi: *Notandum, quod interdum iudex, non recusatus poterit super vno articulo recusari, & super alijs iudicauit.*

106 ¶ Y la razõ desto, aunque no la da Rebufo, es, por-

que la recusacion, y la apelacion â pari procedunt appellatio autem potest interponi ab vno capitulo sententiæ manendo in alijs sententia emologata, iuxta textum in cap. si duobus 7. vbi Abb. & Cardin. quod idem militat in recusatione, vt cum pluribus resoluit Scacc. de appellat. quæst. 10. artic. 2. â num. 4. & cum Maranta, & alijs Azeued. in l. 19. titul. 10. lib. 2. recopil. num. 9. & in l. 1. titul. 16. lib. 4. recop. num. 8. cum seqq.

107 ¶ Sin que sea de consideracion lo que contra esto se opuso a la vista deste pleito por los Abogados del Obispo, hoc est, que auiendose propuesto la dicha recusacion ad omnia, y exceptuadose solo para que el Obispo repusiesse, fue visto quererle impedir el conocimiento de lo contrario, hoc est, para denegar la reposicion en caso que fuesse justo, y que asi consentir en la jurisdicion el Marques para que le absoluiesse, y ligarle las manos para que le condenasse, no es cosa compatible, nemo enim iudex, qui condemnare non potest absoluere potest, l. nemo 38. ff. de regul. iur. Porque se responde. Tûm, que la dicha regla generaliter sumpta es cierta, tamen, por algunos accidentes y especialidades, se limita y procede lo contrario, q̃ el juez puede y deue absoluer, non vero condemnare, vt videre est in glossa vnic. in dict. l. nemo, & apud Crauet. consil. 451. num. 6. Carol. de Crasis, de effect. cleric. effect. 1. num. 257. & duobus sequentib. Mart. de iurisdict. 4. part. casu 136. num. 11. & 12. Bobadill. lib. 2. cap. 18. num. 36. Y si en algun caso la dicha regla se deue limitar, es en el presente, donde ex necessitate iuris, el Obispo y Prouisor deuieron reponer todo lo que hizierõ in ordinate sin citacion y conocimiento de causa, non vero proueer lo contrario, porque seria hazer el agrauio, è injusticia mayor, id enim possumus quod iure possumus.

108 ¶ Tûm etiam, porque quando la dicha recusaciõ se pudiera entender en el sentido que la entienden los Abogados del Obispo, esto podia venir a obrar vna recusaciõ mal propuesta, y no admissible por derecho, por contener perplexidad y repugnancia, y que sin embargo della pudiera el Obispo y Prouisor proceder por la razon del texto in cap. legitima de appella. lib. 6. & secundum textum sic intelligendum in cap. cum olim de caus. possess. & propriet. pero no para que con este pretexto el Obispo se vuiesse de inhibir del conocimiento de la causa contra la voluntad del Marques, que pretendia hiziesse la dicha reposicion.

109 ¶ Tûm denique, porque es faltar a la inteligẽcia de el derecho dezir, que eo ipso que el Marques pidio al Obispo q̃ repusiesse, consintiendo solamente para en quanto a ello en su jurisdicion no quedasse implicitamente tambien reconocida pa

ra todo lo anejo y preciso del dicho articulo, como fuera el poder denegar el Obispo la dicha reposicion si vuiesse causa justa y legitima para ello: porque es fundamento en el derecho infalible, quod quoties quis coram aliquo iudice comparet, se sugeta a su jurisdicion actiuè, & passiuè, per textum in cap. 1. de mut. petit. l. Papinian. C. de iudic. cum similib. Y Bartulo en la l. si expressim, ff. de appellation. nu. 15. dize: *Quod eo ipso quod quis accedit ad iudicem, vt sententiam confirmet potest ipse iudex eam reformare.* quem sequuntur omnes Canoniste in cap. in litteris, de offic. delegati, Alexand. in l. iudex postea quam, colum. penult. de re iudic. Angel. in l. de pupillo, §. qui opus, ff. de noui ope. nuntiat. Y muchos que refiere Franch. decis. 661. num. 1. y el punto es tan claro y sin dificultad, que es hazerle agrauio ponerlo en disputa, y auernos obligado a tanta satisfacion.

110 ¶ Y atendiendo a la recusacion del fiscal, viene a ser el punto mas claro: porque que entendimiẽto libre de toda passion, y que discurra por el camino de la vardad, se persuadirà a que las causas en que se funda no son afectadas, y que la recusacion no se hiziesse con orden del mismo Obispo, y solo para el fin que despues se siguio de inhibirse del conocimiento de la causa, y remitirla al Nũcio, dexando al Marques despojado? Y aunque las causas de amistad y parentesco que el fiscal nõbrado por el Obispo dá para la recusacion pudieran ser ciertas por la gran de proporcion de personas tan iguales en calidad y grandeza, y aun de razon se deuia reconocer assi, los efetos, que son las señales destas dos causas no lo muestran, antes si pudiera caber sospecha de mala afeccion en el Obispo, y su zelo no fuera tan conocidamente ajustado y religioso, se pudiera presumir lo cõtrario: pues ningun juez por mal afecto que fuera vuiera vsado de mayor rigor, ni causado mas perjuizio a esta casa, qual ha sido querer desportillar, y vatir vn edificio tan antiguo, y de fundamentos tan solidos como las prouãças de tanta antigudad muestran, y que tan a la vista ha estado de todos los Prelados y Obispos de Cordoua sus antecessores, y tan venerado de todos ellos que es materia muy sensible, y mas si se considera, que se le ha procurado quitar al Marques la defensa que tan natural es, vnas vezes assegurandole con cartas y papeles que estàn presentados en el pleito, que su animo era de seruirle, y conseruarle en sus derechos; otras, que daua prorrogaciones a los Vicarios, Curas y Retores y Coadjutores, sin perjuizio del derecho y possession del Marques, constando lo contrario de las prouisiones firmadas de su mano, y con su sello, que despues parecieron. Y vltimamente auiendo el Marques presentado sus papeles originales ante el, assegurandole, de que los examinaua para adminis-

trar justicia, dio con ellos en Madrid en el tribunal del Nuncio, a donde se eternizaran, si el Consejo de Iusticia: reconociendo vn agrauio tan notorio, y la fuerça que se le hazia al Marques, no lo remediara, mandando remitirlos a esta Chancilleria. De suerte, que desde el principio al fin ha sido vn procedimiẽto paliado, agendo vnum, & simulando aliud. Considerense pues estas circunstancias atentamente, y se hallarà con euidencia, que quien ha tenido justa causa de recusar ha sido el Marques, y no el fiscal a su propio prelado y dueño.

111 ¶ Y de recusacion tan notoriamente fribola, y por causas tan afectadas e incompetentes, no deuio el Obispo hazer caso, ni por ella inhibirse del conocimiento de la causa, potius, deuio proceder adelante a la dicha reposicion y restituciõ del despojo, per textum in dict. cap. legitima, de appellat. lib. 6. y el cap. cum olim de caus. possess. & propriet. Paz, in praxi, 1. part. 2. tom. cap. 6. num. 23. & cum Lapo, Fracisc. Marc. Pacian. & alijs Farinac. in fragment. 2. part. verbo, iudex recusari, num. 806. post medium, Ripol. variar. cap. 2. nu. 195. Seraphin. decis. 532. num. 1.

112 ¶ Y cõ esta misma consideracion se responde al fundamento que se hizo por los Abogados del Obispo en el cap. si quis contra clericum 4. de foro competent. & in cap. cum speciali, & in cap. nouit de appellat. y a la resolucion de Farinac. in fragment. 2. part. verbo, iudex recusari, á nu. 806. de que proposita causa recusationis coram iudice eam potest recognoscere, & se abstinere à causæ cognitione, y remitir la al superior, porque esto se entiende quando la causa es legitima, y qne prouada justifique la recusacion, tunc enim ordinarius poterit causam fateri, secus autem quando la causa es fribola y menos legitima, tunc etenim inuita altera parte minime potest abdicare a se iurisdictionem, como lo resueluen los mismos Dotores, y en particular Farinac. dict. num. 806. donde auiendo resuelto lo mismo en que se fundan los Abogados del Obispo dize. *Hoc nõ procedere quando recusatio esset euidenter calumniosa, & sicut verum fatear omnes fere præallegati D D. loquntur in recusatione notorie fribola, & frustratoria.* pluresque cumulat Salgad. de supplicat. ad Sanctiss. 2. part. cap. 5. § 1. per totum, §. 4. num. 30. ad hoc videndus.

113 ¶ Vel, quando entre el juez y la parte que propuso la recusacion aliqua fraus, aut collusio detegitur (que como resuelue Menochio de præsumpt. lib. 5. præsump. 26. per totã maxime, num. 4. se prueua este fraude y colusiõ de conjeturas) tunc enim, no puede el juez abstenerse del conocimiento de la causa, porque contrauiene al fundamento de la primera instancia,

cia, y a la decision del sagrado Concilio de Trento, in cap. cau sæ omnes, & in terminis resoluunt Ripol. dict. cap. 2. variar. n. 12. & 13. & Salgad. de supplicat. ad Sanctis. 2. part. cap. 5. §. 4. num. 24. & 25. ibi: *At si suspitio a parte allegatur, & ea deducta iudex illam confiteatur esse veram, valebit talis confessio; quia iudici respondere licet quando pars ipsa recusans petit iudicem declarare super veritate causæ recusationis propositæ, ex gloss. fin. in cap. nouit, de appellat. nisi inter iudicem, & partem opponentem causam suspitionis, detegatur aliqua colusio, quæ coniecturis, seu probationibus pateat, ex his quæ congerit Menoch. de præsumpt. lib. 5. præsump. 26.* Sin duda, que este autór que ha sacado a luz esta obra, despues que este caso succedio, y se vio en el Consejo, y mandó remitir los autos a esta Chancilleria, tuuo noticia deste caso, y de la dicha recusacion; pues si de proposito escriuiera no pudiera ajustarse mas al caso, ni se pudierã cõsiderar congeturas mas precissas de la colusion entre el Obispo y su fiscal, ò a lo menos, de que no se atreuiera el fiscal à hazer la recusacion sin consulta, ò precepto precisso de el Obispo, quod idem est.

114 ¶ Y tambien se responde a la dotrina de Salgado (si forte in contrarium ponderetur) de protect. Reg. part. 2. cap. 1. num. 96. que parece que resuelue, que dela sentencia afirmatiua, qua inter loquitur iudicem legitime recusatum alterã partem non posse appellare, qui peccum si vnus à mouetur iudex alius sibi datur, quem si sibi suspectum iudicauerit, libere recusauit, porque procede conforme a lo que precede, y se sigue en los numeros antecedentes, y consiguientes, quando los arbitros declaran por justas las causas dela recusacion, y luego se nõbra vn juez en el mismo fuero que pueda conocer de la misma causa; porque entonces, a la otra parte no le importa mas, que sea este que aquel el juez: pero si (como en el caso presente) el juez de la primera causa se inhibe, y la remite al superior, para que ante el pidan las partes su justicia (como lo hizo el Obispo) sin ser justa la causa de la recusacion, imò afectada y procurada por el mismo, siguensele a la parte dos perjuizios irreparables. El vno, el de la continuacion del despojo y turbacion en la possesion que padece por causa de la dilacion. El otro, el desaforarle, y obligarle a litigar en fuero diferente, con tanta costa como lo ha mostrado la experiencia; que son los fundamentos referidos, supra num. 112. Y lo reconoce assi el mismo Salgado, refiriendo a Mandel. Albens. Lancellot. Gracian. & alios, in d. cap. 1. num. 97. dum dicit. *Etiam ipsum iudicem recusatum posse appellare à prædicta interlocutione si possit aliquod considerabile interesse prætendere.* Demanera, que seguramente pudieramos alegar la dotrina de Salgado en fauor del Marques, para fundamento, de q

la dicha recusacion, no pudo obrar ningun otro efecto, que de manifestar mas el intento del Obispo.

115 ¶ Segun lo qual, siendo tan justificada la repossiciõ que el Marques pidio que el Obispo hiziesse, prius, & ante omnia, y de derecho el auerse de hazer, como tan latamente queda fundado, deuiera hazerla sin rezelo de que las dichas recusaciones le auian suspendido, y vulnerado su jurisdicion, quãdo fuera necessaria para el dicho efeto, que la verdad es no auerlo sido siquidem auiendo procedido tanquam priuatus, ex eo quod non serbauit iuris ordinem tanquam priuatus, & sine iurisdictione, & ordine iudiciario, deuio reponer y dexar las cosas en el primer estado, iuxta tex. in l. 1. versi. Facilis, ff. si mulier vẽt. nomin. in poss. mitt. gloss. in l. minor. ff. de euict. cum pluribus relatis, supra in resolut. 3. puncti, à num. 28. & addimus Bart. Grammat. Casan. & Anton. Gabr. Auendañ. Azeued. y otros muchos a quien sigue y refiere Salgado de protect. Reg. 1. part. cap. 3. fere per totum maxime à num. 11. donde tratando el pũto en terminos dize. *Et quidem merito quoniam ad hunc effectum reponendi attentata iurisdictio necessaria non est.* Et vlterius. *Tum etiam quia iudex quando procedit iuris ordine non seruato de facto attentando, & excedendo procedit tunc, non vt iudex, sed tanquam pribata quædam persona, sine iurisdictione.* Et ibi: *Ergo, vt priuata persona debebit reponere, nec iurisdictio necessaria est: quoniam quæ a iudice de facto facta sunt, de facto etiam, & per eundem reuocari ius est.* Et ibi: *Quod si iudex iuris ordine prætermisso, & absque citatione possessionem abstulit, & in alium attentãdo transtulit, quod poterit, & iterum de facto, & absque citatione illius in quem transtulit possessionẽ tandem reuocare.* Y và cõtinuãdo por todo el capitulo el intento, con muchos y muy grãdes fundamẽtos.

116 ¶ Y aunque reconociendo la fuerça de estos fundamentos, a la vista deste pleito procuraron satisfazer al dicho capitulo 3. de Salgado, diziendo, procedia en terminos en que el juez auia sentenciado difinitiuamente, y con esto espiraua su jurisdicion por la l. iudex postea quam, ff. de re iudicat. cum similib. y sin embargo executó la sentencia, ò quando despues de inhibido executó, ó muerto el antecessor que innouô, se le manda al sucessor que reponga. Y como en qualquiera destos tres casos, ó otros semejantes, el juez que deue reponer careat omnino iurisdictione nil mirum, que la reposiciõ se aya de hazer sin ella: pero la reposicion que el Marques pretende y ha pedido, es de diferente calidad, y no se puede hazer sin tener jurisdiciõ, y si esta no la tiene por estar recusado, è inhibido del conocimiẽto de la causa, ni el la ha podido ni puede hazer, ni mandarsele que la haga, ni la dotrina de Salgado tiene aplicacion.

117 ¶ Pero como esto es boluerse los Abogados del Obispo

po a embaraçar con los mismos fundamentos a que dexamos satisfecho, nos pudieramos contentar sin passar a otra satisfació de las muchas que se pueden considerar, de las quales, las q̃ nos parecen mas sustanciales son. La primera, que no ay diferécia entre las apelaciones de las sentencias difinitiuas a las de los autos interlocutorios que tienen fuerça de tales, como lo son los autos del despojo sin conocimiento de causa de la denegació de la restitucion, de inhibirse vn juez del conocimiento de la causa illegitime, & sine fundamento de iure, en los quales la apelació habet vtrumque effectum, y procede en ellos el cap. causæ omnes, del sagrado Concilio de Trento, y la ley del Reyno, y todos los demas derechos, y assi es quadrante la dotrina y resolucion de Salgado, segun la aplicacion y inteligécia que se le quiere dar por los Abogados contrarios.

118 ¶ La segunda, porque no es cierto que Salgado restrinja, y limite su dotrina y resolucion a solos los tres exemplos y casos que quedan ponderados supra nu. 116. potius lo es, que la estiende a todos y qualesquiera casos en que militare la misma razon, y en que el juez se abstuuiere de el conocimiento sin justa causa, & quod magis est, que vno de los casos que principalmente especifica es este nuestro, in omnibus suis partibus, vt patet in dict. cap. 3. in princip. ibi: *Et circa priorem eius partem attendendum est sæpissime contingere, vt iudex executor executorialium, seu alicuius breuis Cameralis puta admittendum aliquem in possessionem alicuius beneffiCij id exequitur iuris ordine prætermisso, vel absque citatione possidentis.* que es la primera parte de nuestro caso, y passa a otro segundo, que viene a ser en efecto la tercera parte del nuestro, y lo que hizo el Prouisor. *Vel aliter* (dize) *hoc contingere potest, iudex siué ordinarius, siué delegatus lata sententia diffinitiua, vel interlocutoria appellationi iuxtè, & legitimè interpositæ prout debebat detulit, & insuper vel minatur, vel vult exequi, aut de facto exequitur eandem sententiã.* Y luego passa a otro tercero exemplo, que es otra parte de nuestro caso, quando videlicet, el Obispo se inhibio, y exhoneró del conocimiento desta causa, y la remitio al Núcio, in illis, verbis: *Vel alio etiam casu redi potest exemplum. Iudex Ecclesiasticus declarauit se non iudicem, & insuper ad executionem processit, aut dedit se pro inhibito à qua declaratione, vt legitimæ appellationi emisse, &c.*

119 ¶ Y despues de auer referido los dichos exemplos, dize, que en ellos, y en otros qualesquiera semejantes, se deue mandar a los juezes q̃ repongã, sin que aya necessidad para esto de jurisdicion, alias enim inanis, inutilis, & sine effectu maneret, & Regia cognitio, vbi videre est num. 10. ibi; *Et quidem merito quoniam adhuc ad hunc effectum reponendi attentata, iurisdictio necessaria non est, tum ex rationibus superius aductis quia omnis res per quascum*

que causas nascitur per easdem dissoluitur. Et antea num. 2. ibi: *Quibus quidem casibus, & multis alijs similibus in quibus redi possunt exẽpla inanis inutilis, & sine effectu videtur remanere Regia cognitio, & decretum violentiæ cum ad effectum perduci non posse appareat.* Y luego, desde el num. 11. procede con los fundamentos y razones que quedan referidos a la letra, supra num. 118.

120 ¶ Y vltimamente, quando para la reposicion de el dicho atentado necessiten el Obispo y Prouisor de jurisdicion, estân en tiempo de poder reassumirla, y lo deuen hazer, iuxta gloss. & DD. relatos, supra num. 96. y quando no la quierã reassumir, y sea necessario reassumirla, la Chancilleria podrá apremiarles a que lo hagan, como lo resueluen los mismos Dotores, y se fundara en el vltimo punto, ad cuius resolutionem transitum facere libet.

QVINTO, Y VLTIMO Punto.

121 ¶ La resolucion deste punto es mui facil, porque toda ella viene a consistir en las consequencias legitimas que se deduzen de lo que queda fundado en este discurso, y particularmente en el punto del atentado, y asi dezimos, q̃ siendolo como lo fue todo lo que el Obispo hizo sin citacion del Marques, & spræto iuris ordine, hasta que el Marques tuuo noticia dello, y salio apelando; y tambien el auer diferido y embaraçado la reposicion con los lances que quedan ponderados, como lo que despues el Prouisor hizo y executo en el tercero tiempo. Todo esto, como por el remedio del atentado venit reponendum, se deue reparar por el remedio de la fuerça, que es el fin para que fue introduzido, sic per textum in l. 1. §. solet, ff. quando appelland. sit. Salgad. de protect. Reg. 1. par. cap. 2. n. 220

122 ¶ En tal manera, que el Marques quede reintegrado en su quasi possession, asi de lo preterito como in futurum, dexandole en el estado en que antes estaua, hic enim est effectus restitutionis, & repositionis, l. 1. §. eum qui, versic. Qui autẽ, ff. de vi, & vi armata, ibi: *Qui autem vi deiectus est quidquid damni senserit ob hoc quod deiectus est recuperare debet, pristina enim causa restitui debet quam habiturus erat, si non fuisset vi deiectus.* vbi gloss. pondera la palabra, *pristina causa*, idest, *vtiliats*, Bald. per text. ibi in c. conquærente, de restitut. spoliat. num. 1. Rip. in §. nihil commune, l. naturaliter, de acquirend. possess. num. 3. plures reffe rens Lancellot. de attentat. 3. part. cap. 29. num. 21. & 22. &

in at.

in attentato, & spolio Hieron. Gonçal. in regul. 8. gloss. 63. n. 30. & in proprijs terminis Pereir. de manu Reg. cap. 7. nu. 29. ibi: *Emanuelis qui cum coram Episcopo Portuensi clericum præsentasset ad beneficium iuris patronatus Episcopus confirmationem distulit, iussitq; vt promotor litem moueret, quod non iustificauatur possessio in forma Concilij, & cum in Senatu ei prouideretur causa delata fuit ad Senatores Aulicos, vbi sancitum fecit cartas bene fuisse expeditas, & Episcopus præsentatum confirmauit, &c.* videndus omnino á num. 25. Y lo mismo viene a resoluer Salgado de protectio. Reg. 3. part. cap. 13. numer 67.

123 ¶ Y el mismo Pereira de manu Regia, cap. 4. nu. 7. & sequentibus, explicando el cap. conquerente, de restitutio. spoliator. in illis verbis: *Sine iuditio spoliasti* (dize) *magistratus enim tribus modis violentiam infert, primó, si extraiuditialiter procedit in his quæ ordinaria causæ discussione indigent: secundo, dum iudicialiter procedit nulliter tamen, vel ex defectu iurisdictionis, vel simili: tertio, iudicialiter, & seruato iuris ordine iniuste tamen. Primó, & secundo casu intra dubium est violentiam committere, ac si priuatus extitisset argumento legis magistratus, &c.* Y lo mismo viene a resoluer Salgado 1. part. c. 3 maxime num. 11. De suerte, que estos Dotores tan graues, resueluen, que es caso de fuerça notoria, y manifiesta, quando el juez deuiendo proceder judicialmente, procede extraiudicialiter, & non seruato iuris ordine, haziendo agrauio, ó despojando de la possessiona al que la tiene, y que se ha de reparar y remediar por el dicho remedio de la fuerça, y antes lo auia resuelto assi Flores Diaz de Mena, lib. 1. variar. q. 4. n. 24.

124 ¶ Y para que el Obispo y Prouisor hagan la dicha reposicion, admitan las presentaciones y nombramientos, y despachen las licencias y prouisiones acostumbradas, que es en lo que consiste la possession del Marques, no necessitan de jurisdicion de ninguna especie, sino de hecho, como lo hizieró, lo deuen reponer, como queda fundado en diuersas partes deste discurso, y en particular en lo vltimo de la resolucion del Pũto antecedente, à numer. 115. Y lo muestra mas el estilo de los tribunales Reales, que todas las vezes que ay fuerça, mandan a los juezes Eclesiasticos, q̃ otorgué y repongan aun q̃ no tengã jurisdicion, como no la tiené despues de auer interpuestose las apelaciones, ó quando la causa es de legos, y se declara serlo, q̃ en todos estos casos deuen reponer precisamente todo lo q̃ vuieren hecho y executado, como lo cõsiderò in propria specie Salgad. de protectio. Reg. 1. part. cap. 3. num. 22. *Alias enim* (dize) *inutile redderetur remedium violentiæ.* Y assi parece puede y deue proueerse el auto ordinario de fuerça, de que otorguen y repongan absoluta y generalmente.